



СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА ОБ ОКАЗАНИИ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ АДВОКАТОМ В УКРАИНЕ

Константин КНИГИН,

старший преподаватель кафедры специально-правовых дисциплин
Никопольского факультета
Национального университета «Одесская юридическая академия»

Summary

The article investigates the nature of the content of the contract for the provision of legal aid lawyer of the current legislation of Ukraine. Made an analysis of the conditions of the contract for legal assistance, as elements that make up its content. Identified problematic issues related to the subject of the contract, understanding the category of «qualified legal assistance» to lawyers' fees. The conclusions about the need to improve the current legislation of Ukraine aimed at consolidating the corporate standards that define quality criteria for legal aid, which should be mandatory for a lawyer. Made proposals on the definition of criteria for the size of lawyers' fees and the possibility of transforming the costs associated with the implementation of the order.

Key words: content of the contract, qualified legal assistance, compensation, advocacy.

Аннотация

Статья посвящена исследованию особенностей содержания договора об оказании правовой помощи адвокатом по действующему законодательству Украины. Произведён анализ условий договора об оказании правовой помощи как элементов, составляющих его содержание. Определены проблемные вопросы, связанные с предметом договора, пониманием категории «квалифицированная правовая помощь», оплатой адвокатских услуг. Сделаны выводы о необходимости совершенствования действующего законодательства Украины, направленные на закрепление корпоративных норм, определяющих критерии качества правовой помощи, которые должны быть обязательными для адвоката. Вынесены предложения об определении критериев размера оплаты адвокатских услуг и возможности трансформации расходов, связанных с выполнением поручения.

Ключевые слова: содержание договора, квалифицированная правовая помощь, вознаграждение, адвокатская деятельность.

Постановка проблемы. В процессе гражданско-правового регулирования общественных отношений их участники приобретают субъективные права и обязанности, которые в дальнейшем обуславливают их поведение в рамках существующих между ними правоотношений.

Учитывая тот факт, что право на получение квалифицированной правовой помощи чаще всего связано с надлежащей защитой прав, свобод и законных интересов граждан в суде, соответствующее юридическое закрепление прав и обязанностей в содержании правоотношений по оказанию услуг адвоката невозможно без учёта характера адвокатского представительства в гражданском процессе.

Подход к представительству как к правоотношению позволяет сосредоточить внимание на правах и обязанностях, возникающих в рамках

процессуальных отношений. Общепринято считать, что в этих рамках возникают два вида отношений: 1) между представителем и клиентом; 2) между ними и судом. В первом случае представитель получает процессуальные полномочия, во втором суд допускает его к участию в процессе. Исходя из этого, очевидным является то, что в рамках процессуального представительства место имеют не только процессуальные отношения, обязательным субъектом которых является суд.

Представитель как лицо, которое осуществляет публично-правовые функции по оказанию правовой помощи, принимает на себя также соответствующие обязанности. Государство должно иметь право устанавливать определённые требования к процессуальному представителю и его отношениям с клиентом. Правоотношения договорного представи-

юр. наук : спец. 12.00.07 / Т.В. Корнева ; Ин-т государства и права им. В.М. Короцкого НАН Украины. – К., 2003. – 16 с.

11. Лавренчук А.А. Становление и развитие региональных механизмов интеграции Украины в Европейский Союз : автореф. дис. ... канд. экон. управл. : спец. 25.00.02 / А.А. Лавренчук ; Нац. акад. гос. управл. при Президенте Украины. – К., 2004. – 20 с.

12. Минюк Д.И. Организационно-правовые аспекты противодействия правонарушениям в сфере внешнеэкономической деятельности : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.07 / Д.И. Минюк ; Нац. ун-т гос. налоговой службы Украины. – Ирпень, 2007. – 21 с.

13. Письмаченко Л.М. Государственное управление внешнеторговой деятельностью в условиях интеграции Украины в мировое экономическое пространство: механизмы регулирования и контроля : автореф. дис. ... докт. экон. управл. : спец. 25.00.02 / Л.М. Письмаченко ; Нац. акад. гос. управл. при Президенте Украины. – К., 2008. – 36 с.

14. Стеценко А.В. Региональное управление развитием внешнеэкономической деятельности в системе государственного управления : автореф. дис. ... канд. экон. управл. : спец. 25.00.02 / А.В. Стеценко ; Донецкий гос. ун-т управл. – Донецк, 2008. – 20 с.

15. Ткаченко А.М. Государственное регулирование в сфере транспортного обеспечения внешнеэкономической деятельности Украины : автореф. дис. ... докт. экон. управл. : спец. 25.00.02 / А.М. Ткаченко ; Нац. акад. гос. управл. при Президенте Украины. – К., 2005. – 32 с.

16. Чайковская В.В. Методы нетарифного регулирования внешнеэкономической деятельности: хозяйственно-правовые аспекты : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.04 / В.В. Чайковская ; Ин-т экон.-прав. исследований НАН Украины. – Донецк, 2010. – 19 с.

17. Закон Украины от 16 апреля 1991 г. № 959-ХІІ «О внешнеэкономической деятельности» // Ведомости Верховного Совета Украины. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

18. Вступило в силу решение ЕС об отмене пошлин на экспорт украинских товаров // Голос столицы. – 2014. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://newsradio.com.ua/news/2014_04_22/Nabulo-chinnost-r-shennja-S-pro-skasuvannja-mit-na-eksport-ukra-nskih-tovar-v-0877/.



тельства не могут и не должны строиться только на основании договора между представителем и клиентом. Это обуславливается необходимостью гарантирования со стороны государства качества предоставляемой правовой помощи при представительстве в судах.

Таким образом, взгляд на процессуальное представительство как на правоотношение даёт возможность более глубоко исследовать права и обязанности его сторон. Кроме того, такой подход способствует пониманию положения представителя-адвоката в гражданском судопроизводстве как субъекта одновременно публично-правовых и частноправовых отношений. Использование такого подхода представляется наиболее эффективным при исследовании вопроса о содержании договора оказания услуг адвокатом.

Целью статьи является исследование специфики содержания договора об оказании правовой помощи адвокатом и определение дальнейших направлений развития законодательства Украины в этой сфере.

Научной разработкой содержания договоров в целом и договоров об оказании юридических услуг в частности в разное время занимались такие учёные: М.М. Брагинский, И.Л. Бронз, Т.А. Варфоломеева, Д.П. Ватман, В.Б. Витрянский, Ю.М. Полонецкий, В.В. Татаринцев, Е.И. Харитоновна, О.М. Шуковская и другие.

Изложение основного материала. Содержание договора – это условия, на которых достигнуто согласие сторон. Договор считается заключённым при наличии двух необходимых компонентов: во-первых, стороны должны согласовать все существенные условия договора; во-вторых, достигнутая договорённость по форме должна соответствовать требованиям, предъявляемым к такого вида договорам (ст. 638 Гражданского кодекса Украины).

К существенным относятся такие условия договора: предмет договора, условия, необходимость наличия которых предусмотрена законодательством для договоров этого вида, условия, по которым должна быть достигнута договорённость по желанию одной из сторон.

М.М. Брагинский отмечает, что договорные условия являются способом фиксации взаимных прав и обязанностей. Поэтому когда речь идёт о содержании договора как правоотношения, имеются в виду права и обязанности контрагентов. Содержание договора как сделки составляют договорные условия [4, с. 295]. Исследование содержания договора как сделки даёт возможность в полной мере раскрыть условия договора об оказании правовой помощи.

Договорные условия принято разделять на три группы: существенные, обычные и случайные.

Критерий, объединяющий существенные условия в одну группу, не вызывает принципиальных разногласий среди учёных. Речь идёт об условиях, формирующих договоры в целом и их отдельные типы (виды) в частности. Исходя из этого, существенными являются условия, необходимые и достаточные для того, чтобы договор считался заключённым и тем самым способным установить права и обязанности его сторон [4, с. 295–296].

Выделение существенных условий двоякого рода логично происходит из классической концепции природы гражданско-правового договора. С одной стороны, договор как юридический факт должен обладать соответствующим уровнем объективной определённости, если его участники хотят своими действиями добиться желаемого правового эффекта. Объективно-существенные условия должны быть всегда на виду, поскольку благодаря им в договоре даётся описание количественных и качественных характеристик объекта договора. С другой стороны, в договоре должны найти своё отражение все условия, которые являются существенными хотя бы для одного из контрагентов. Эти условия называют субъективно-существенными [5, с. 195].

В соответствии со ст. 901 Гражданского кодекса Украины объективно-существенным условием договора об оказании правовых услуг адвокатом является предмет договора, в частности, действия фактического и юридического характера [2]. Действиями фактического характера в

этом случае следует считать консультации и справки по правовым вопросам, как в устной, так и в письменной форме.

В Законе Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» сделана попытка систематизировать совокупность существенных условий договора об оказании правовой помощи [3]. Такой подход является оправданным в силу стремления законодателя максимально регламентировать взаимоотношения сторон договора с учётом их специфики, а также сочетания в них публично-правовых и частноправовых основ.

Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» закрепляет существенные условия договора между адвокатом и клиентом, которые мы приводим далее.

Адвокатская деятельность осуществляется на основании договора об оказании правовой помощи. Документами, подтверждающими полномочия адвоката, могут быть договор об оказании правовой помощи, ордер, доверенность органа (учреждения), уполномоченного законом на оказание бесплатной правовой помощи [3].

Как известно, без определения того, что является предметом договора, невозможно заключить какой-либо договор. В соответствии с п. 1 ст. 638 Гражданского кодекса Украины условие о предмете договора является существенным, и в случае отсутствия договорённости об этом договор будет считаться незаключённым [2]. Это положение нашло своё закрепление и в профильном законе [3]. Исходя из определения договора об оказании правовой помощи адвокатом, в качестве предмета договора следует рассматривать действия, которые выражаются в предоставлении юридических услуг и представительстве интересов доверителя в суде и других органах. Спектр действий, составляющих предмет договора, закреплён в ст. 1 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» [3]. Этот перечень не является исчерпывающим и может быть расширен в рамках конкретного договорного правоотношения.

Конкретное указание в договоре на действия, которые должен осуще-



ствить адвокат, призвано способствовать чёткой, ясной и структурной реализации сторонами своих прав и надлежащего выполнения обязанностей.

В каждом конкретном случае квалифицированная юридическая помощь должна отождествляться с качеством её оказания и специфическими потребностями доверителя.

Статья 55 Конституции Украины гарантирует право каждого человека на квалифицированную юридическую помощь [1]. Это право не может быть ограничено даже в условиях введения чрезвычайного положения.

Относительно адвокатской деятельности юридическая помощь может рассматриваться в двух аспектах. Первый аспект отражает узкий подход: помощь является квалифицированной в том случае, когда обратившемуся лицу разъяснены его материальные и процессуальные права и обязанности относительно конкретной ситуации. Второй подход более широкий: помощь можно назвать квалифицированной, только если она оказана субъектом независимой юридической деятельности, содержит разъяснение прав и обязанностей, а также на основе анализа возможных вариантов поведения, содержит прогноз ожидаемых результатов. Очевидным является то, что второй вариант более адекватно вписывается в современные условия.

На сегодняшний день назрела необходимость нормативного закрепления на корпоративном уровне правил (стандартов) предоставления правовых услуг адвокатом, которые определяли бы критерии квалифицированности оказанной правовой помощи и способствовали повышению её качества.

Таким образом, с помощью закрепления корпоративных норм, определяющих критерии качества правовой помощи, соблюдение которых в свою очередь было бы обязанностью адвоката, возможна более полная реализация установленного Конституцией Украины права на судебную защиту. Разработка таких критериев может быть представлена в виде отдельной научной работы, требующей глубокого анализа специфики правоотношений адвоката и клиента.

Условие выплаты доверителем вознаграждения за оказанную правовую помощь занимает важное место в ряде существенных условий договора. Наличие такого условия объясняется тем, что законодатель предусмотрел возможность определять стоимость вознаграждения адвоката по обоюдному согласию сторон. По мнению И.Л. Бронза, сумма гонорара может зависеть от любых условий, например, от решения суда [6, с. 38–40].

Следует отметить, что фактически определение размера вознаграждения в процентном соотношении от взысканной суммы, на которую адвокат ответчика освободил своего клиента, является достаточно распространённым явлением, можно сказать, обычаем делового оборота, кроме того, достаточно понятным и удобным для сторон.

По мнению некоторых учёных, в пользу оплаты под условие свидетельствует и то обстоятельство, что юридические услуги связаны с защитой имущественного положения клиента, которое он может восстановить только с помощью услуг адвоката и таким образом получить средства на оплату этих услуг [7, с. 13–26].

Очевидным является то, что к вопросу разумности границ оплаты за правовую помощь невозможно подойти однозначно и ставить его исключительно в зависимость от объёма права или ценности блага, которое подлежит защите. Границы оплаты необходимо определять, учитывая в совокупности объект судебной защиты и действия адвоката в рамках возникшего обязательства. Более того, важное значение приобретает как субъективный, так и объективный факторы. Речь идёт о том, что, с одной стороны, когда лицо предъявляет материально-правовое требование, например, о взыскании неустойки или возврате долга, его интерес обусловлен размером спорной суммы. С другой стороны, когда требование носит нематериальный, немущественный характер, особенно если это касается дел о защите чести и достоинства либо компенсации морального вреда, ценность блага зависит от той значимости, которую ему предаёт сам субъект, права и ин-

тересы которого нарушены или оспариваются.

По вопросу о порядке и размере компенсации затрат адвоката, связанных с выполнением поручения, следует отметить, что ст. 1007 Гражданского кодекса Украины предусмотрена обязанность доверителя компенсировать расходы поверенного [2]. Существенное значение этого условия договора оказания правовой помощи адвокатом проявляется в том, что сторонам такого договора необходимо согласовать порядок и размер этой компенсации.

Расходы на выполнение поручения в некоторых случаях могут подлежать трансформации, но только при условии, что этот вопрос был согласован с доверителем и нашёл своё отражение в договоре.

Таким образом, условие о вознаграждении адвокату за оказанную помощь и возмещение затрат адвоката, связанных с выполнением поручения, в совокупности составляют цену договора и определяют финансовые взаимоотношения сторон.

Права и обязанности сторон также являются существенным условием договора об оказании правовой помощи адвокатом. Перечень прав и обязанностей сконструирован в соответствии с общими предписаниями гражданского законодательства и Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» [3]. Так, адвокат наделён обязанностью совершать действия по оказанию квалифицированной правовой помощи по заданию клиента в соответствии с его потребностями; по требованию клиента информировать его о ходе выполнения поручения; предоставлять отчёт о выполнении услуги, если это предусмотрено условиями договора, в том числе с предоставлением оправдательных документов, подтверждающих расходы адвоката. Также обязанностью адвоката может быть возврат документов, информации, содержащейся на материальных носителях, и другие обязанности.

Клиент в свою очередь обязан предоставить необходимую информацию для выполнения поручения; оплатить согласованное вознаграждение адвокату; компенсировать затраты, связанные с выполнением по-



ручения; выполнять другие обязанности, предусмотренные договорённостью сторон. Кроме того, помимо субъективных прав, корреспондирующих юридические обязанности, исходя из природы гражданских правоотношений, и адвокат, и клиент имеют право отказаться от договора. При этом клиент обязан не только возместить исполнителю понесённые затраты, но и оплатить фактически оказанные услуги.

Стороны могут предусмотреть другие права и обязанности, содержание которых расширяет и конкретизирует сферу оказания услуг, однако не противоречит сути возникших правоотношений.

Выводы. Таким образом, поскольку предметом договора оказания услуг адвокатом являются действия по оказанию квалифицированной юридической помощи, чёткое (законодательное либо договорное) определение предмета такого договора призвано способствовать ясной и структурной реализации сторонами своих прав и надлежащему выполнению обязанностей.

В каждом конкретном случае квалифицированная юридическая помощь должна отождествляться с качеством её оказания и специфическими потребностями доверителя. Специальный статус, профессиональные навыки и стаж работы, компетентность, выявление и реализация действительного интереса клиента – это основные элементы, характеризующие квалификацию адвоката и содержание оказанной им помощи. Позитивный результат работы адвоката не может выступать надёжным критерием качества оказанной помощи, в этой ситуации важен сам процесс оказания услуги, характер которой должен соответствовать принятым стандартам или правилам. Неотъемлемым элементом понятия квалифицированной юридической помощи является необходимость соблюдения адвокатом этических и моральных норм. Исходя из этого, целесообразным является нормативное закрепление на корпоративном уровне правил (стандартов) оказания правовых услуг адвокатом.

Договор об оказании правовых услуг адвокатом должен включать в

себя положения о размере вознаграждения за оказанную помощь и возмещении затрат адвоката, связанных с выполнением поручения. Поскольку никаких ограничений в этом вопросе законом не установлено, стороны сами определяют порядок, сроки внесения и размер платежа. Оплата должна производиться пропорционально выполненным действиям, если выполнение договора было частичным в силу разных причин.

При определении размера вознаграждения целесообразно применять фиксированный размер гонорара, который, как правило, не подлежит в дальнейшем изменению. Расходы, связанные с выполнением поручения, в некоторых случаях могут подлежать трансформации, но только при условии, что по этому вопросу была достигнута договорённость, которая нашла своё закрепление в договоре.

Оплата по договору устанавливается по согласованию сторон, однако в спорных ситуациях следует учитывать сложность дела, степень важности и срочности оказанной помощи, уровень нестандартности проблемы клиента, решение которой зависит не только от юридических знаний, но и от креативности решений адвоката, ответственность, которую клиент возлагает на адвоката.

Список использованной литературы:

1. Конституція України : Закон України від 28.06.1996 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.
2. Цивільний кодекс України : [наук.-практ. коментар] / за ред. С.О. Харитонова. – Х. : Одіссей, 2009.
3. Про адвокатуру та адвокатську діяльність : Закон України від 05.07.2012 р. № 5076-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2013. – № 27.
4. Брагинский М.М. Договорное право : в 2 кн. / М.М. Брагинский, В.Б. Витрянский. – Изд. 2-е. – М. : Статут, 2005. – Кн. 1 : Общие положения. – 2005. – 350 с.
5. Бартошек М. Римское право. Понятия, термины, определения / М. Бартошек ; пер. с чешс. – М. : Юридическая литература, 1989. – 230 с.

6. Бронз Й.Л. Про незаконність оподаткування адвокатів / Й.Л. Бронз, Ю.М. Полонецький // Адвокат. – 1997. – № 3. – С. 38–40.

7. Бронз И.Л. Предложения к подготовке и обсуждению проекта уголовно-процессуального кодекса / И.Л. Бронз // Проблемы толкования и реализации законодательства в Украине и задачи адвокатуры / под ред. Г.Г. Шмелева. – Симферополь : Таврия-Плюс, 2003. – С. 13–26.