**РЕШЕНИЕ**

**СОВЕТА АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ ТВЕРСКОЙ ОБЛАСТИ**

**Об основаниях и порядке расторжения адвокатом соглашения**

**об оказании доверителям юридической помощи по гражданскому делу**

г. Тверь «04» августа 2022 года

Совет Адвокатской палаты Тверской области, в составе: Президента Палаты Севастьянова А.Е., вице-президента Иванова А. И., членов Совета: Гомона Е. А., Зуевой Л. Н., Ивановой М. В., Иванцовой Г. В., Иванова В. А., Калинина Е. В., Осипова С. В., Покровского В. В., Сапожникова Н. Ю.,

**Установил:**

В соответствии со статьей 1 ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в [порядке](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_400019/78554e27c2bc62cb198661b252ae7eb77fbcd1c8/#dst100084), установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 25 ФЗ РФ № 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. Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются Гражданским [кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_410306/efe2f9b4efe2a34955c074e7a1652244abfd004e/#dst102125)  Российской Федерации с изъятиями, предусмотренными настоящим Федеральным законом.

Нормы ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», за исключением требований к простой письменной форме соглашения, не содержат правил о порядке заключении соглашения между адвокатом и доверителем, а также порядке его изменения и расторжения.

Очевидным представляется факт того, что расторжение соглашения между адвокатом и доверителем, либо изменение условий подобного соглашения должно осуществляться в той же письменной форме.

Поскольку соглашение между адвокатом и доверителем относиться к числу гражданско-правовых договоров, порядок заключения подобного соглашения, его исполнения, изменения и расторжения определяется нормами гражданского законодательства с изъятиями, установленными ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и Кодексом профессиональной этики адвоката.

В частности, пунктом 2 статьи 13 Кодекса профессиональной этики адвоката установлен прямой запрет для адвоката, принявшего поручение на осуществление защиты по уголовному делу, на отказ от защиты, кроме случаев, прямо указанных в законе.

Таким образом, нормы ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и Кодексом профессиональной этики адвоката не только не предусматривают, но и прямо запрещают односторонний отказ со стороны адвоката от исполнения принятого адвокатом поручения на осуществление защиты по уголовному делу.

В отношении представительства в гражданском судопроизводстве никаких запретов на односторонний отказ адвоката от исполнения принято поручения действующим законодательством не предусмотрено. В силу общих правил диспозитивности норм гражданского законодательства, подобный запрет может быть предусмотрен только самим соглашением об оказании юридической помощи, заключенным между адвокатом и доверителем.

В соответствии со статьей 310 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим [Кодексом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/33c65ab7522b599d12e61cc848aebcd09e651f9c/), другими [законами](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/33c65ab7522b599d12e61cc848aebcd09e651f9c/) или иными правовыми актами.

Согласно требованиям статьи 407 Гражданского кодекса Российской Федерации прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, односторонний отказ адвоката от исполнения принятых на себя обязанностей по соглашению об оказании юридической помощи по гражданскому делу допустим, когда подобный отказ предусмотрен либо законом, либо условиями соглашения между адвоката и доверителем.

Говоря о правовой природе соглашения об оказании юридической помощи между адвоката и доверителем следует учесть, что подобный гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме, нельзя полностью отнести ни к одному виду договоров, предусмотренных Гражданским кодексом.

Данный гражданско-правовой договор в соответствии с требованиями части 1 и части 3 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации о свободе договора является так называемым смешанным договором, к отношениям сторон по которому могут применяться в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в подобном смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора, а также из норм и положений ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и Кодексом профессиональной этики адвоката., поскольку часть 4, вышеуказанной статьи Гражданского кодекса Российской Федерации ограничивает свободу договора случаями, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Соглашения об оказании юридической помощи между адвоката и доверителем, по своей правовой природе и смыслу наиболее близко к договору поручения, порядок заключения и исполнения которого регламентировано нормами Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В тоже время не все нормы гражданского законодательства о договоре поручения применимы к соглашениям об оказании юридической помощи между адвокатами и доверителями.

В частности, не подлежат применению положения Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, регламентирующие вопросы коммерческого представительства, поскольку в силу прямого указания, содержащегося в пункте 2 статьи 1 ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатская деятельность не является предпринимательской.

Так, не могут быть применены нормы Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, устанавливающие возможность определения размера вознаграждения адвоката в соответствии с [пунктом 3 статьи 424](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_410306/3f4368f181f833a15c0636db51cee2d81274ede9/#dst102008) указанного Кодекса, а также нормы об обязанности доверителя выдать адвокату доверенность и о праве адвоката отступить от указаний доверителя, в случае заключения соглашения на осуществление защиты по уголовному делу.

Аналогичным образом не всегда могут быть применены и нормы Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которыми права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают только непосредственно у доверителя.

Права и обязанности адвоката в рамках исполнения принятого поручения зачастую установлены действующим процессуальным законодательством, которое рассматривает защитника в процессе уголовного судопроизводств и представителя в гражданском судопроизводстве как самостоятельную процессуальную фигуру, обладающую рядом полномочий действовать в интересах доверителя от собственного имени. В результате реализации подобных полномочий имеют место случаи, когда права и обязанности возникают непосредственно у адвоката, а не только у его доверителя.

Что касается вопросов прекращения договора поручения, каких-либо ограничений для применения норм Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, регламентирующих основания и порядок подобного прекращения в отношении соглашения между адвокатом и доверителем законодательством не предусмотрено.

Так в соответствии с пунктом 1 статьи 977 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор поручения может быть прекращен не только по причине отмены поручения доверителем, но и в случае отказа поверенного.

При этом, в силу требований пункта 2 вышеуказанной статьи Гражданского кодекса Российской Федерации поверенный вправе отказаться от поручения во всякое время, а соглашение об отказе от этого права ничтожно.

Таким образом, нормы Главы 49 Гражданского кодекса Российской Федерации, которые в большей степени применимы в отношении соглашения между адвоката и доверителем об оказании юридической помощи по гражданскому делу, допускают возможность одностороннего отказа адвоката от исполнения поручения доверителя по гражданскому делу.

В тоже время реализация адвокатами права на подобный отказ не может носить произвольного характера. Право адвоката на односторонний отказ от исполнения поручения доверителя по гражданскому делу может иметь место в случае когда дальнейшее исполнение адвокатом поручения доверителя становится невозможным либо явно затруднительным по объективным и не зависящим от воли сторон обстоятельствам, либо когда дальнейшее исполнение адвокатом поручения будет противоречить нормам и требованиям Кодекса профессиональной этики адвоката, либо решениям Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации или Адвокатской палаты Тверской области, принятых в пределах их компетенции.

Так, согласно пункту 4 статьи 7 ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат обязан соблюдать [кодекс](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_382564/) профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, принятые в пределах их компетенции.

Кодекс профессиональной этики адвоката устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, на международных стандартах и правилах адвокатской профессии, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности.

Как предусмотрено пунктом 1 статьи 5 Кодекса профессиональной этики адвоката, профессиональная независимость адвоката, а также убежденность доверителя в порядочности, честности и добросовестности адвоката являются необходимыми условиями доверия к нему.Злоупотребление доверием несовместимо со статусом адвоката.

Обязанности адвоката, при осуществлении профессиональной деятельности перечислены в статье 8 Кодекса профессиональной этики адвоката.

В свою очередь в статье 9 Кодекса профессиональной этики адвоката приведен перечень действий, которые адвокат не вправе совершать при оказании доверителям юридической помощи. Аналогичным образом в статьях 10, 11, 12, 15, 16 Кодекса профессиональной этики адвоката содержится перечень запретов, в отношении действий, которые адвокат не должен совершать при взаимоотношениях с доверителями и при выполнении поручения об оказании им юридической помощи.

Изложенное позволяет говорить о том, что право адвоката на односторонний отказ от исполнения поручения доверителя по гражданскому делу может иметь место в случае, когда дальнейшее исполнение адвокатом поручения доверителя будет противоречить требованиям вышеуказанных статей Кодекса профессиональной этики адвоката.

При этом необходимо учитывать, что согласно статье 450.1Гражданского кодекса Российской Федерациипредоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) [(статья 310)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_410306/33c65ab7522b599d12e61cc848aebcd09e651f9c/#dst10513) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора).

Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Применительно к нормам гражданского законодательства о договоре поручения, содержащимся в Главе 49 Гражданского кодекса Российской Федерацииобязанность уведомления о прекращении договора в конкретные сроки (не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок) возложена на сторону, отказывающуюся от договора поручения, предусматривающего действия поверенного только в качестве коммерческого представителя (пункт 3 статьи 977 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как указывалось выше, адвокат, оказывающий юридическую помощь, не осуществляет предпринимательскую деятельность, следовательно к категории коммерческих представителей не относится, что исключает возможность применения, установленного пунктом 3 статьи 977 Гражданского кодекса Российской Федерации срока.

Иных норм, устанавливающих конкретные сроки для уведомления адвокатом доверителя о прекращении действия соглашения об оказании юридической помощи в связи с отказом адвоката от дальнейшего исполнения поручения, действующие гражданское законодательства, а равно ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» либо Кодекс профессиональной этики адвоката не содержат.

В тоже время, в соответствии с частью 4 статье 450.1Гражданского кодекса Российской Федерациисторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В пункте 9 статьи 10 Кодекса профессиональной этики адвоката, указано, что, принимая решение о невозможности выполнения поручения и расторжении соглашения, адвокат должен по возможности заблаговременно поставить в известность об этом доверителя с тем, чтобы последний мог обратиться к другому адвокату.

Таким образом, в отсутствии нормативно установленных четких критериев понятия заблаговременности, как в гражданском законодательстве, так и в законодательстве, регламентирующем адвокатскую деятельность, при расторжении по собственной инициативе соглашения об оказании доверителю юридической помощи по гражданскому делу, в целях обеспечения конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи, адвокат должен соблюдать общеправовые принципы добросовестности и разумности совершаемых им действий, а также стараться принять меры для обеспечения доверителю объективной возможности обратиться за оказанием юридической помощи к другому адвокату.

**С учетом вышеизложенного Совет Адвокатской палаты решил дать следующие разъяснения:**

1. В силу требований ст. 25 ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», ст. 407 и ст. 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации расторжение соглашения об оказании доверителю юридической помощи по гражданскому делу в одностороннем порядке по инициативе адвоката допустимо, когда возможность подобного одностороннего отказа от исполнения адвокатом принятых на себя перед доверителями обязательств прямо предусмотрено в самом соглашении об оказании доверителям юридической помощи.
2. Допустимым поводом для расторжения соглашения об оказании доверителю юридической помощи по гражданскому делу в одностороннем порядке по инициативе адвоката в т. ч. могут являться обстоятельства, когда дальнейшее исполнение адвокатом принятого поручения будет противоречить нормам ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», либо требованиям Кодекса профессиональной этики адвоката.
3. В силу положений пункта 9 статьи 10 Кодекса профессиональной этики адвоката, а также требований пункта 4 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, при расторжении по собственной инициативе соглашения об оказании доверителю юридической помощи по гражданскому делу, адвокат должен действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных действующим законодательством.

При этом, адвокат в обязательном порядке должен заблаговременно поставить доверителя в известность о невозможности дальнейшего исполнения принятого поручения и о расторжении соглашения об оказании юридической помощи.

При реализации права на односторонний отказ от исполнения соглашения об оказании доверителю юридической помощи по гражданскому делу, адвокат должен стараться обеспечить доверителю возможность обратиться за оказанием юридической помощи к другому адвокату.

1. В связи с принятием Советом Адвокатской палаты Тверской области настоящих разъяснений изложить 4.2. типовой формы соглашения об оказании юридической помощи (договора поручения), утвержденнойрешением Совета Адвокатской палаты Тверской области от 28 мая 2012 года в следующей редакции:

«…Доверитель имеет право в любое время отменить поручение, и расторгнуть настоящее Соглашение заблаговременно уведомив об этом Адвоката. Адвокат имеет право расторгнуть настоящее Соглашение (отказаться от исполнения Соглашения) в одностороннем порядке, в следующих случаях:

1. Доверитель требует от Адвоката совершения противоправных действий.
2. После принятия поручения выявились обстоятельства, при которых Адвокат был не вправе принимать на себя поручение Доверителя.
3. В ходе выполнения поручения выявились обстоятельства, при которых Адвокат не вправе продолжать исполнение поручения Доверителя, в т. ч. обстоятельства при которых продолжение исполнения Адвокатом поручения Доверителя будет противоречить ФЗ РФ № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» либо Кодексу профессиональной этики адвоката.
4. При неисполнении Доверителем обязанностей, по оплате, предусмотренных настоящим Соглашением.

При расторжении Соглашение (отказе от исполнения Соглашения) в одностороннем порядке Адвокат обязан действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных действующим законодательством и заблаговременно уведомить об этом Доверителя…».

1. Настоящее решение Совета Адвокатской палаты Тверской области довести до сведения всех адвокатских образований и адвокатов Тверской области путем размещения на официальном сайте Адвокатской палаты Тверской области.

**Президент**

**Адвокатской палаты Тверской области**

 **А. Е. Севастьянов**