

Поленина В.О., Исторические и правовые основы статуса адвоката / В.О. Поленина, Т.П. Макашова // Вестник совета молодых ученых и специалистов Челябинской области. – 2020. – Т. 1, №4 (31). – С. 84-89

УДК 347.965
ББК 67.75

ИСТОРИЧЕСКИЕ И ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ СТАТУСА АДВОКАТА

ПОЛЕНИНА В.О., МАКАШОВА Т.П.
ОУ ВО ЮУТУ, Челябинск, Россия
e-mail: poleninav@mail.ru

Аннотация

В статье рассматриваются исторические аспекты становления института адвокатуры в России, в частности влияние истории на определение статуса адвоката. Сформулировано значение адвокатской деятельности для функционирования государственных систем, дается анализ нововведений в законодательстве по вопросам правового регулирования деятельности адвоката.

Ключевые слова: адвокатура, статус адвоката, нарушение профессиональных прав

Актуальность. С января по сентябрь 2020 года в России было совершено около 1540226 преступлений. За 2019 год генеральная прокуратура Российской Федерации подтвердила 2024337 зарегистрированных случаев совершения преступления, а в 2018 – 1991532. По состоянию на 31 декабря 2019 г. в реестр адвокатов Российской Федерации внесено 81612 адвокатов, по сравнению с 2018 годом на 834 человека больше. Статистика показывает, что динамика преступности в стране прогрессирует, а это в свою очередь порождает увеличение количества мест на поприще адвокатской деятельности.

В 2020 году аналитическим центром Юрия Левады был проведен опрос среди 1608 человек, который показал, что при ответе на вопрос "Что бы вы посоветовали человеку, который столкнулся с нарушением своих прав?" 53% опрошенных обратились бы к адвокатам и юристам.

Изучение вопросов истории становления адвокатуры является весьма актуальным и востребованным, так как это позволяет лучше понять проблемные вопросы современного института адвокатуры, особенности затруднения обеспечения неприкосновенности защитника, а также возникающие аспекты нарушений его профессиональных прав в реалиях 21 века.

Цель работы. Рассмотрение исторических аспектов становления института адвокатуры в России, в частности влияния истории на определение статуса адвоката, формирование значения адвокатской деятельности для

функционирования государственных систем, анализ нововведений в законодательстве по вопросам правового регулирования деятельности адвоката.

Материалы и методы. Эмпирическую основу составили официальные статистические данные, информация сети Интернет, затрагивающие различные аспекты исследуемой проблематики. Методологию составляют метод синтеза, толкования правовых норм, юридический-сравнительно-правовой метод, метод юридической аналогии и др.

Результаты исследования. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" под адвокатской деятельностью понимает квалифицированную юридическую помощь, оказываемую на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Невозможно представить правосудие современной России без адвокатов. Институт адвокатуры как общественный институт не стоит на месте, находясь в постоянном развитии, поэтому и история его обширна и многовекова.

В древней Руси такого понятия как адвокатская деятельность не существовало. Было принято, что весь судебный процесс носил обвинительно-состязательный характер.

Неким прообразом современной адвокатуры можно считать появление судебных поверенных в XIV-XVI вв. Такой вывод можно сделать исходя из документации:

– Псковская судная грамота 1397-1467 годов;

- Судебники 1497, 1550, 1589 годов;
- Новгородская судная грамота 1471 года.

В истории отчества термин "адвокат" впервые возник в пору Петровских преобразований, это прослеживается в Воинских уставах. Но, по сути, их статус почти не изменился, так как государь не признавал данную профессию, считая ее малозначащей и даже бесполезной, нарушающей работу судов.

С 1775 г. согласно указу Екатерины II "Учреждения о губерниях" появился институт губернских стряпчих – помощников прокуроров и защитников казенных интересов. Свою деятельность ябедники, т.е. лица, добивающиеся неправого решения с помощью судебных хитростей посредством недобросовестных приемов и методов, осуществляли свою "подпольную" деятельность в "кабаках" [3].

Крепостное право, существенно тормозившее судебную систему, стало предпосылкой к переходу с инквизиционного процесса на состязательный. Инквизиционный процесс, по сути, не просто ограничивал институт защиты, а порой и искоренял его. Только упразднение такой системы позволило государству решиться и на необходимые для того времени новшества в судопроизводстве. В 1864 г. государственный совет сошелся во мнение о создании организованной адвокатской структуры. С этого момента присяжная адвокатская деятельность регламентировалась "Судебными уставами", а спустя 2 года уже использовалось на практике. Нововведение получило широкое применение в судебной системе, что к концу века в России не хватало адвокатов – на одного поверенного приходилось около 30000 населения [1]. Адвокатов в то время величали "присяжными поверенными", в учреждение судебных установлений от 20 ноября 1864 г. им даже выделена целая глава. Институт поверенных можно даже назвать корпорацией, которая не зависела от государства, чтилась во всех судебных инстанциях. После реформы статус адвоката изрядно повысился, а предъявляемые к нему требования чем-то напоминают и современную Россию:

- достижение возраста 25 лет;
- обладание аттестатами университетов или высших учебных заведений об окончании курсов юридических наук;
- наличие документа, подтверждающего сдачу экзамена;

– служба не менее 5 лет в судебном ведомстве или прохождение судебной практики у присяжного поверенного в качестве помощника.

Адвокат осуществлял оказание квалифицированной юридической помощи, представлять своего клиента в суде, он мог не просто апеллировать сведениями, но и предъявлять собранные им ранее доказательства: справки, характеристики, предметы и др. Хотя ранее функцией доказывания ни один адвокат не обладал.

К 1910 г. показатели на одного поверенного сократились вдвое и составили около 15 тысяч, но, несмотря на прогресс, государство все равно отставало от европейских стран, в Великобритании в то время на 1 адвоката приходилось 684 гражданина (на 1911 год в Великобритании проживало около 41994, а в Российской империи – около 167143 тысяч) [4]. В отличие от Великобритании, на русской земле проживало большее количество людей, что лишней раз демонстрировало потребность в профессии защитника.

Советский период оставил неизгладимый след в истории развития адвокатуры. Декретом СНК о суде от 24 ноября 1917 №1 была упразднена вся система царской юстиции. ВЦИК выпустил "Положение о народном суде РСФСР", благодаря которому любая адвокатская деятельность осуществлялась коллегиями, состоящими из государственных служащих. Позже страна ознакомилась с резолюцией о 3 дневной регистрации в местных органах учета рабочей силы. Уровень нехватки специалистов остался прежним, а резолюция позволяла распределить юристов, которых не хватало в учреждениях.

В период 20-х г. советская власть приняла "Положение об адвокатуре". Отличие заключалось в том, что коллегия защитников вновь стала общественным образованием, в котором не имели права находиться государственные служащие. Уже в 1927 г. адвокатам запретили вести частную практику. Решение постоянно меняли, одобряя или запрещая деятельность частнопрактикующих адвокатов. Власть вешала на адвокатов клеймо буржуазного пережитка прошлого.

Отметим, что негативное отношения к институту адвокатуры не менялось на протяжении всего существования СССР. "Новое Положение об адвокатуре" 1939 года (просуществовавшее вплоть до 1962 года) ввело информацию о создании адвокатских коллегий в

республиках Союза, основной задачей которых являлось оказание юридической помощи, консультирование, составление жалоб и др.

Массовая волна репрессий 1930-ых годов отразилась и на профессии адвоката. Несмотря на статус правозащитников, адвокаты к участию в процессах по делам о контрреволюционном вредительстве не допускались. В годы ВОВ число адвокатов сократилось, многие ушли на фронт, те, кто продолжали работать занимались оказанием юридической помощи военнослужащим, членам их семей и инвалидам войны. К 1 апреля 1943 г. состав коллегий адвокатов сократился на 55%, причем в 250 районах их не было совсем [2].

В 1962 г. благодаря новому положению коллегии определялись как добровольные объединения, оказывающие юридическую помощь во время следствия, суда и арбитража. Практикующему адвокату необходимо было иметь членство в такой организации. Коллегии контролировались Министерством юстиции, чаще всего решения диктовались государством. "Положение об адвокатуре" этого года отличалось тем, что коллегии адвокатов стали обладать большей автономией и независимостью за счет расширения полномочий ее органов управления, но это не помешало оставаться таким же зависимым от партии институтом.

Конституция 1977 года закрепила публичное положение этого института, позволив через 2 года принять закон "Об адвокатуре в СССР". Существенно, что в ст. 161 конституции СССР закреплялось возложение обязанности оказания юридической помощи на коллегии адвокатов и устанавливалось, что организация и порядок деятельности адвокатуры определяются законодательством союза ССР и союзных республик. Таким образом, институт адвокатуры приобрел конституционно-правовое значение. Каждый субъект СССР располагал ровно одной коллегией адвокатов. Главным органом управления была конференция членов коллегии, а контрольным – ревизионная комиссия.

Несмотря на принятый закон 1979 года, в 1980 г. было разработано "Положение об адвокатуре РСФСР". Работа адвокатов регламентировалась этим документом вплоть до 2002 г., то есть 22 года, что лишний раз показывает важность принятого закона.

Основное новаторство заключалось в налагаемой на адвоката обязанности состоять в

региональном объединении – коллегии адвокатов. Были расширены полномочия адвоката в уголовном процессе, а самое главное, появились гарантии частичной независимости адвоката – недопустимость допроса в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известны о его клиенте или о деле над которым он работает. Повышению статуса адвокатуры способствовали изменения в социально-политической ситуации в обществе, поднялся уровень законодательного регулирования общественных отношений. Остро стоял вопрос о создании в СССР адвокатской организации, объединившей бы всех адвокатов союза, чтобы они могли делиться опытом, отстаивать интересы адвокатуры на всех уровнях. Такой орган образовался в 1989 г. – союз адвокатов СССР.

2002 год изменил сущность адвокатской деятельности. Так в субъектах Российской Федерации были созданы адвокатские палаты – негосударственные и некоммерческие организации, учреждающиеся коллективным собранием (конференцией) адвокатов и являющиеся юридическим лицом, обладающим обособленным имуществом, расчетным и другими банковскими счетами. Главное требование для высшего органа – собрание адвокатов, собираться не реже 1 раза в год с количественным составом не менее 2/3 членов. Коллегиально принимается решение об избрании ревизионной комиссии, а также делегатов на Всероссийский съезд, определяется сумма отчислений на нужды палаты, устанавливаются виды ответственности и меры поощрения адвокатов, принимают и другие решения.

Адвокаты получили право оказывать гражданам и юридическим лицам любую юридическую помощь, которая не запрещена Федеральным законом.

С каждым новым витком истории адвокатура становилась более профессиональным, необходимым, а после распада СССР и самоорганизующимся, независимым институтом. Эти изменения особо проявляются с уровнем демократизации государства и общества.

Деятельность адвоката регулируется несколькими нормативно-правовыми актами, такими как:

- конституция Российской Федерации от 12.12.1993;

- федеральный закон от 31.05.2002 №63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации";
- указ президента Российской Федерации от 13.10.2004 №1313 "Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации";
- кодекс профессиональной этики адвоката от 31.01.2003;
- и др.

Как и любой другой источник права ФЗ №63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" терпит изменения. Интересно, что с будущей редакцией, вступление в силу которой предполагается на март 2021 года, можно уже ознакомиться на сайте правовой системы "Гарант".

Так в сравнении с редакцией от 10.08.2020 дополнена статья 10 "Допуск к квалификационному экзамену": претендент должен предоставить комиссии дополнительную информацию о его трудовой деятельности. Из нововведений стоит выделить и факт того, что совет федеральной палаты адвокатов не просто "определяет порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве", но и должен будет обеспечить доступ своих подопечных к участию в оказании помощи независимо от избранной ими формы адвокатского образования и принадлежности. Также сказано, что совет федеральной палаты адвокатов обязан предусмотреть, чтобы при использовании автоматизированной информационной системы, не могло распространиться влияние каких-либо заинтересованных лиц на распределение поручений между адвокатами.

Редакция, назначенная на 2022 год, вводит новшества в систему проведения квалификационного экзамена: тестирование проводится также письменно, но с использованием единой автоматизированной информационной системы, для анонимной проверки результатов. А основные требования выдвигает Совет Федеральной палаты адвокатов.

Изменение документа позволит выделить наиболее достойных и юридически грамотных специалистов, а также значительно облегчить систему проведения экзаменов, что позволит частично сократить федеральный бюджет, направленный на данное мероприятие.

Стоит отметить и готовящиеся поправки в уголовном и уголовно-процессуальном

кодексах Российской Федерации – реализация принципа состязательности сторон в суде. Идея заключается в привлечении к уголовной ответственности лиц, воспрепятствующих деятельности адвоката. Поправки в УПК по вопросам фотофиксации протоколов разработаны для борьбы с сокрытием документов со стороны следствия.

Нельзя не упомянуть о комиссии совета федеральной палаты адвокатов Российской Федерации по защите прав адвокатов. Комиссия является рабочим органом совета и создана для организации работы по защите наиболее значимых прав адвокатов либо прав, затрагивающих интересы многочисленной части адвокатов Российской Федерации.

Говоря о статусе адвоката невозможно не отметить его положение. Существует специальный перечень требований, без соблюдения которых получить статус адвоката невозможно. Гражданин Российской Федерации должен обладать высшим юридическим образованием, стажем работы по специальности не менее двух лет, либо прохождением стажировки в адвокатском образовании, а также отсутствие судимости за умышленное преступление и полная дееспособность. Мы выделили основные требования, прописанные в ФЗ №63 "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", не говоря о моральных качествах, уровне профессионализма и др.

Если соблюдены все вышеупомянутые условия, то гражданин может обратиться в квалификационную комиссию с целью сдачи экзамена для получения бессрочного статуса адвоката.

Как и любой субъект, адвокат обладает определёнными правами и наделен некими обязанностями. Информация об этих аспектах прописана в главе 2.

Так из прав можно выделить:

- соби́рание сведений и доказательств, необходимых для оказания юридической помощи (справки, характеристики и иные документы от органов, предметы);
- опра́шивание лиц, обладающих необходимой информацией по делу, которое находится в процессе работы адвоката;
- привлечение специалистов, разъясняющих вопросы по делу;
- беспрепятственные, конфиденциальные встречи со своим доверителем наедине;

- фиксация информации, содержащейся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, при условии соблюдения тайны;

- совершение иные действий, не противоречащих законодательству Российской Федерации.

А из обязанностей:

- добросовестно и по закону отстаивать права и законные интересы доверителя;

- исполнять требования закона, а также оказывать юридическую помощь гражданам РФ бесплатно в случаях, предусмотренных настоящим ФЗ;

- на постоянной основе совершенствовать познания за счет самостоятельной работы, так и путем повышения своего профессионального уровня в порядке;

- соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатских палат Российской Федерации,

- ежемесячно отчислять средства на общие нужды адвокатской палаты а также отчислять средства на содержание соответствующего адвокатского кабинета, соответствующей коллегии адвокатов или соответствующего адвокатского бюро;

- страховать от случаев риска своей профессиональной имущественной ответственности.

Правовое положение адвоката заключается в совокупности его прав, свобод и соответствующих обязанностей.

Статус адвоката является неким гарантом его независимости. Это проявляется в запрете на вмешательство в адвокатскую деятельность, препятствование ее реализации.

Бесспорно, неприкосновенность адвоката не может означать его вседозволенность, любая его деятельность должна осуществляется в соответствии с законами РФ, а любое нарушение или злоупотребление своими статусом налагает определённые последствия:

- официальное замечание и предупреждение;
- дисциплинарные взыскания;
- лишение статуса адвоката;
- ответственность по уголовному кодексу Российской Федерации, кодексу об административных правонарушениях, ФЗ: лишении свободы, штраф, прохождение исправительных работ и т.д.

Но стоит указать, что ни один адвокат не может быть привлечен к ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской

деятельности мнение, если только приговором суда не будет установлена его виновность.

Итак, адвокат – это не просто юрист, а лицо, получившее в установленном федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

2020 год внес свои, вынужденные коррективы в работу всех граждан. Адвокаты в свою очередь столкнулись с такой проблемой, как встреча со своими подзащитными, находящимися в СИЗО. В Санкт-Петербурге и Воронеже была апробирована система видеоконференцсвязи для осуществления контактов (свиданий) с подзащитными. Сейчас рассматривается вопрос о внедрение такого способа в работу на территории разных субъектов России. Мнения разделились на основании недоверия адвокатов к обеспечению закрытой линии связи с СИЗО, которая не должна воспрепятствовать сохранению адвокатской тайны.

Подобная проблема не возникла бы при доверии адвоката к сотрудникам органов, что лишней раз подтверждает актуальность проблемы в современных реалиях. Нарушение прав адвокатов напрямую связано с недочетами в системе правосудия.

Выводы. Таким образом, мы видим, что институт адвокатуры формировался не одно столетие. Можно с уверенностью сказать, что смотря на периодизацию в истории развития адвокатуры, прослеживается регресс на определенных этапах. Так объем профессиональных прав благодаря воле законодателя сужался, а в некоторых случаях и ограничивался при практической работе. Изучая законы 19 века и современное законодательство, нередко прослеживается преемственность законодательства, например, в вопросах получения статуса адвоката, при оказании бесплатной помощи (право бедности), а также говоря о наличии у адвоката помощник, с целью передачи ему знаний и навыков или в обязательствах хранить адвокатскую тайну.

Порой роль адвоката недооценивалась и смешивалась с функциями органов власти. Советский союз нанес урон институту адвокатуры, нельзя не сказать, что за все годы существования советской власти адвокат не имел полных прав на свою деятельность, его действия определялись государством.

Главной целью существования института адвокатуры является защита прав и свобод граждан и обеспечение им доступа к

правосудию. Закон лишний раз утверждает, что институт адвокатуры должен быть независим от государственных структур, это можно увидеть при перечне того, что адвокат не вправе делать: негласное сотрудничество с правоохранительными органами, отказ от роли защитника, нарушать законодательство Российской Федерации, разглашения сведений и др.

Невозможно точно выделить одну роль адвоката: защитник, представитель, консультант. Сложность его работы заключается в многофункциональности,

постоянном совершенствовании своих знаний, а также профессионализме.

Безусловно, дабы предотвратить произвол и халатность среди действующих адвокатов, нужно регулярно проводить мониторинг их деятельности, но для этого и существуют палаты адвокатов, коллегии.

Нужно всегда помнить, что адвокат – это не просто чье-то доверенное лицо, порой от его профессиональных качеств и ораторского искусства зависит и судьба доверителя, что лишний раз подтверждает необходимость в защите его прав, обеспечение невмешательства в его честную деятельность.

Список литературы

1. Панько Н.К. Присяжные поверенные и адвокаты: история развития, сравнительный анализ их правового статуса и полномочий по уставу уголовного судопроизводства 1864 года и законодательству Российской Федерации / Н.К. Панько // Судебная власть и уголовный процесс. – 2014. – №3. – С. 243-251.
2. Смирнов В.Н. Адвокатура и адвокатская деятельность / В.Н. Смирнов, А.С. Смыкалин, М.: Проспект; Екатеринбург: Уральская гос. юрид. Академия, 2010. – 248 с.
3. Юрьев С.С. Адвокатура России: учебник и практикум для вузов / С.С. Юрьев [и др.]. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва: Издательство Юрайт, 2020. – 408 с.
4. Mitchell B.R. British Historical Statistics / B.R. Mitchell // Cambridge University Press – 1988 – 886 с.

HISTORICAL AND LEGAL BASIS OF ATTORNEY STATUS

POLENINA V.O., MAKASHOVA T.P.
EI HE SUTU, Chelyabinsk, Russia
e-mail: polenina@mail.ru

Abstract

The article examines the historical aspects of the formation of the institution of the legal profession in Russia, in particular the influence of history on the determination of the status of an attorney. The importance of advocacy for the functioning of state systems is formulated, an analysis of innovations in legislation on the legal regulation of the advocate's activities is given.

Keywords: *advocacy, the status of a lawyer, violation of professional rights.*

Сведения об авторах

Поленина Виктория Олеговна, polenina@mail.ru, образовательное учреждение высшего образования "Южно-Уральский технологический университет", кафедра юриспруденции, 454084, Российская Федерация, г. Челябинск, ул. Кожзаводская, 1

Макашова Татьяна Павловна, t.p.ish@mail.ru, образовательное учреждение высшего образования "Южно-Уральский технологический университет", доцент кафедры юриспруденции, 454084, Российская Федерация, г. Челябинск, ул. Кожзаводская, 1

Author Information

Polenina Victoria Olegovna, polenina@mail.ru, educational institution of Higher Education "South Ural University of Technology", Department of Jurisprudence, 454084, Russian Federation, Chelyabinsk, Kozhzavodskaya str., 1

Makashova Tatiana Pavlovna, t.p.ish@mail.ru, educational institution of Higher Education "South Ural University of Technology", associate Professor of the Department of "Jurisprudence", 454084, Russian Federation, Chelyabinsk, Kozhzavodskaya str., 1