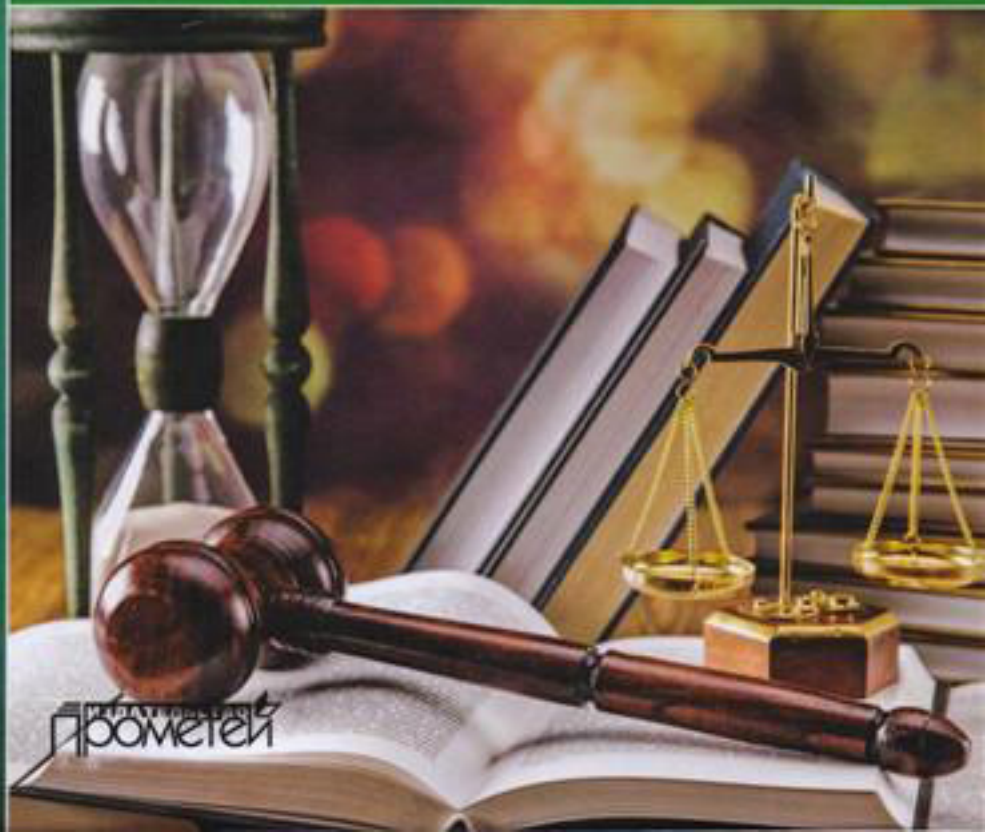
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ УЧЕБНИК И ПРАКТИКУМ ДЛЯ ВУЗОВ

А. А. Власов

АДВОКАТУРА

Учебник и Практикум



Прометей

Анатолий Власов

Адвокатура. Учебник и практикум

«Прометей»

2017

УДК 347.965(470)
ББК 67.75я73

Власов А. А.

Адвокатура. Учебник и практикум / А. А. Власов — «Прометей», 2017

ISBN 978-5-906879-49-3

В Учебнике излагаются история и правовые основы организации адвокатской деятельности и адвокатуры в России, специфика участия адвоката в различных видах российского судопроизводства (гражданском, административном, арбитражном, уголовном, конституционном, третейском), а также в Европейском Суде по правам человека. В нем достаточно подробно излагается порядок обращения адвоката в судебный орган; его участие в судебном разбирательстве; собирании, представлении, исследовании и оценке доказательств; возникающие этические проблемы взаимоотношений с клиентом; произнесение адвокатом в судебном заседании своей речи и т. д. В Практикуме предлагаются для решения практические задачи, вопросы для подготовки к экзаменам (зачетам), темы дипломных (курсовых) работ, а также многое другое, заслуживающее теоретический и практический интерес. Учебник и Практикум в основном предназначены для студентов, преподавателей, аспирантов юридических учебных заведений, адвокатов, но они может быть полезны и всем тем, кто интересуется вопросами судебной защиты. В формате a4.pdf сохранен издательский макет.

УДК 347.965(470)
ББК 67.75я73

ISBN 978-5-906879-49-3

© Власов А. А., 2017
© Прометей, 2017

Содержание

Принятые сокращения 7
Нормативные акты 7
Прочие сокращения 8
Предисловие 9
Глава 1. История возникновения и этапы создания института адвокатуры в России 11
1.1. Адвокатура в дореволюционный (монархический) период государственного устройства 11
1.2. Адвокатура в послереволюционный (республиканский) период государственного устройства 14
Рекомендуемая литература 18
Глава 2. Правовая природа адвокатской деятельности и адвокатуры в России 19
2.1. Адвокатская деятельность: понятие и значение 19
2.2. Адвокатура и государство 22
2.3. Источники правового регулирования адвокатской деятельности и адвокатуры 24
2.4. Наука об адвокатской деятельности и адвокатуре 25
2.5. Принципы адвокатской деятельности и адвокатуры 27
Конец ознакомительного фрагмента. 29

Анатолий Власов
Адвокатура. Учебник и Практикум

© А. А. Власов, 2017
© Издательство «Прометей», 2017

Принятые сокращения

Нормативные акты

Конституция РФ – Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 21.07.2014 № **11-ФКЗ**)

АПК – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации – Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая – Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая – Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья – Федеральный закон от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая – Федеральный закон от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации – Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ГПК РСФСР 1923 г. – Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 10.07.1923

ГПК РСФСР 1964 г. – Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11.06.1964

КоАП – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях – Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

КАС РФ – Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации – Федеральный закон от 8 марта 2015 г. № 22-ФЗ

ПК – Налоговый кодекс Российской Федерации – Часть первая – Федеральный закон от 31.07.1998 № 146-ФЗ; Часть вторая – Федеральный закон от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК — Семейный кодекс Российской Федерации – Федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации – Федеральный закон от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ

Закон о судебной системе – Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»

Закон о судебных приставах – Федеральный закон от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах»

Закон об исполнительном производстве – Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»

Прочие сокращения

в. (вв.) – век (-а)
г. (гг.) – год (-ы)
гл. – глава (-ы)
МИД России – Министерство иностранных дел Российской Федерации
Минюст России – Министерство юстиции Российской Федерации
Минфин России – Министерство финансов Российской Федерации
ООН – Организация Объединенных Наций
органы ЗАГС – органы записи актов гражданского состояния
п. – пункт (-ы)
подп. – подпункт (-ы)
разд. – раздел (-ы)
ред. – редакция
РФ – Российская Федерация
РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика
СНГ – Содружество Независимых Государств
СССР – Союз Советских Социалистических Республик
ст. – статья (-и)
ФССП России – Федеральная служба судебных приставов
ЦИК РФ – Центральная избирательная комиссия Российской Федерации
ч. – часть (-и)

Предисловие

Как говорили в древнем Риме, «где есть право, там есть и защита» (лат. *ubi jus, ibi remedium).*

В этой связи адвокатура в демократическом государстве была, есть и будет важным правовым институтом, определенным гарантом защиты прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц от незаконных посягательств. Как верно отмечено, что «любые процессуальные отношения между судом и другими участниками процесса начинаются с реализации права на судебную защиту»[1].

Нельзя не согласиться и с мнением К. П. Победоносцева о том, что «без правильно организованной адвокатуры существовать правосудие не сможет»[2].

Основной целью изучения дисциплины «Адвокатура» является знакомство студентов с комплексом правовых норм, регулирующих организацию и деятельность института адвокатуры по оказанию квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям.

Настоящий учебный курс связан с рядом дисциплин, изучаемых по данной специализации. Вместе с тем, базовой дисциплиной для него выступает курс конституционного права, поскольку Основной закон страны предусматривает в числе ведущих прав и свобод человека и гражданина право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ).

Знания будущего специалиста по данной дисциплине определяются квалификационной характеристикой выпускника юридического вуза, в связи с чем профессионально подготовленный юрист обязан иметь полное представление о законодательстве, регулирующем организацию адвокатуры, уметь анализировать правовые отношения деятельности адвоката во всем объеме, составлять различного рода юридические документы.

Система изучения данного курса должна складываться из разнообразных форм усвоения учебного материала. Так, на лекциях слушатели должны уяснять сущность изучаемой темы курса, ее взаимосвязь с другими отраслями права, а на семинарских занятиях полученные знания должны быть углублены на основе изучения теоретических вопросов темы во взаимосвязи с адвокатской практикой, где должны решаться казусы, разбираться конкретные ситуации, возникающие в профессиональной деятельности адвоката, умело составляться процессуальные документы. Основное внимание при этом должно уделяться изучению законодательства и практике его применения.

В процессе изучения отдельных тем студенты обязаны конспектировать основополагающие нормативные правовые акты, а также отрабатывать отдельные вопросы по тематике лекционного материала, вести специальный словарь адвокатских терминов, который поможет им успешно овладеть новой терминологией и практикой ее употребления в будущей профессиональной деятельности.

Детальное изучение отдельных проблем различных спецкурсов («Доказывание адвокатом в судопроизводстве», «Защита адвокатом законных интересов предпринимателей» и др.) должно достигаться путем индивидуальной работы студентов под руководством преподавателя, который предполагает подготовку рефератов, выступление с научными докладами и сообщениями, а также участие в деятельности студенческого научного кружка кафедры, подготовка курсовых и дипломных работ.

---

[1] *Рябцева Е. В.* Международно-правовые гарантии и пределы реализации права на доступ к правосудию. Евразийская адвокатура. № 6 (25). 2016. С. 76.

[2] См., История Русской адвокатуры. Том 1. Адвокатура, общество и государство (1864–1914). Московский адвокат. № 3. 2016. С. 6.

Наряду с традиционными формами преподавания в учебном процессе необходимо использовать такие способы преподавания (тестирование, решение конкретных практических задач, инсценировка участия адвоката в различных судебных процессах, деловые игры, контрольные работы и т. д.), которые смогут обогатить учебный процесс большей практической направленностью.

В результате изучения дисциплины будущий специалист должен иметь представление об организации института адвокатуры в Российской Федерации, а также:

знать:

– сущность и задачи органов, оказывающих гражданам и организациям квалифицированную юридическую помощь в РФ;

– действующие нормы законодательства, регулирующего деятельность адвоката в различных видах процессов: конституционном, уголовном, гражданском, арбитражном, административном;

– морально-нравственные основы профессиональной деятельности адвоката;

уметь:

– определять сущность и содержание общественных отношений, в рамках которых возник правовой спор, требующий своего разрешения в суде или ином органе;

– правильно выбирать и применять нормы, регулирующие соответствующий вид общественных отношений;

– применять информационные технологии;

– самостоятельно совершенствовать свои знания, в том числе с учетом изменений в законодательстве и с учетом судебной практики;

приобрести навыки:

– публичного выступления в суде;

– консультационной деятельности;

иметь опыт:

– составления различных процессуальных документов;

– составления проектов гражданско-правовых сделок;

– организации и планирования своей деятельности;

– выбора наиболее эффективных способов решения возникающих в ходе профессиональной деятельности адвоката задач.

Глава 1. История возникновения и этапы создания института адвокатуры в России

1.1. Адвокатура в дореволюционный (монархический) период государственного устройства

Адвокатура, как правозащитный институт, известна российскому праву достаточно давно и об этом написано множество научных работ[3].

Поскольку до 15 века в России существовал так называемый «принцип личной явки», то впервые о судебном представительстве (правозаступничестве) упоминается в законодательных актах 15 века – Псковской и Новгородской судных грамотах, в которых предусматривалось, что обязанность судебных представителей, кроме родственников тяжущихся (Новгородская судная грамота – ст. 16, 17, 18[4]), могли исполнять все правоспособные граждане, за исключением тех, кто состоял на службе и был облечен властью (Псковская судная грамота – ст. 68, 69[5]).

Это было обусловлено тем, что для грамотного ведения дел в суде необходима была специальная подготовка, поэтому лица, не обладающие этой подготовкой, были вынуждены непосредственно обращаться за помощью к специалистам в области права. Однако, согласно Псковской судной грамоте, приглашать поверенных могли только женщины, дети, монахи, дряхлые старики и глухие.

Напротив, в отличие от Псковской, по Новгородской судной грамоте поверенного могло пригласить любое лицо (ст. 5).

Помимо родственного представительства, в указанный период возникли также и наемные поверенные, которые именовались ходатаями по делам, стряпчими, которые просуществовали до 19 века в связи с возникновением института присяжных стряпчих, которые вносились в особые списки, существовавшие при судах.

Одну группу лиц составляли так называемые «естественные представители», а другую – «наемные представители», из которых впоследствии постепенно создавался институт профессиональных поверенных (пособников и наймитов).

В дальнейшем, с принятием Судебника 1497 года[6] в ст. 36 предусматривалось, что в случае, если истец или ответчик сами не являлись в суд, то они имели право прислать вместо себя поверенных.

В следующем принятом Судебнике 1550 года, в ст. 13 было закреплено не только право сторон иметь поверенных (стряпчих и поручников), но и установлены определенные правила для проведения т. н. «поединка»[7].

---

[3] *Васьковский У. В.* Организация адвокатуры. Ч. 2. Исследование принципов организации адвокатуры. СПб., 1893; Новгородская судная грамота. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ 1994; *Ключевский В. О.* Сочинения. Том 6. М, 1989; *Коротких М. Г.* Самодержавие и судебная реформа в России. Воронеж. 1989 и др.

[4] См.: Новгородская судная грамота. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

[5] См.: Псковская судная грамота. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова. О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ 1994.

[6] См.: Судебник 1497 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова. О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

[7] См.: Судебник 1550 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова. О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

В Соборном Уложении 1649 года институт наемных поверенных упоминается как законодательно закрепленный (ст. 108 Уложения[8]).

Однако, правовое регулирование этого разнообразного представительства (стряпчества) в этих актах отсутствовало.

До Судебной реформы 1864 года адвокатура существовала как адвокатура в Западном крае Российской империи (со второй половины 18 века до первой половины 19 века) и как адвокатура в виде присяжных стряпчих при коммерческих судах (до упразднения коммерческих судов в 1917 году).

В западных губерниях Российской Империи (девять губерний западной части европейской России – 6 белорусских и литовских (северо-западный край) и 3 украинских (юго-западный край) адвокаты осуществляли свою профессиональную деятельность при главных (губернаторских), низших (уездных и городских) судах и при судах духовных.

Сам институт адвокатуры был организован и действовал на основе польских конституций 1726 и 1764 годов и литовского Статута[9] до 25 июня 1840 года, когда действие российских гражданских законов было распространено на эти западные губернии[10] и место адвокатов заняли общие для всей Российской Империи поверенные.

Начиная с 14 мая 1832 года поверенными по делам между частными лицами могли быть только лица, внесенные в Список присяжных стряпчих. Для внесения в Список присяжных стряпчих при коммерческом суде лица, желающие быть присяжными, должны были подать в суд прошение, аттестаты, послужные списки и прочие свидетельства по их усмотрению[11].

По результатам рассмотрения представленных документов суд либо допускал претендента к хождению по делам, внеся его в список, либо отказывал ему без объяснения причин. Стряпчие не имели государственного содержания и получали гонорар от своих верителей по предварительной с ними договоренности.

Параллельно существовала также т. н. «подпольная» или «уличная» адвокатура, которая часто давала консультации непосредственно на улице, в кабаках, которая, в основном, состояла из ябедников, которых В. О. Ключевский обоснованно называл как истцов, добивающихся принятия решения любыми не правовыми способами, при помощи «судебных хитростей»[12][13].

Очередным этапом развития российской адвокатуры является принятие Судебных Уставов 1864 года, подготовка которой началась в первой половине 19 века. В частности, 8 сентября 1858 года начальник второго отделения имперской канцелярии граф Н. Д. Будалов представил императору Александру II доклад на тему «Об установлении присяжных стряпчих», который в основном содержал предложение об учреждении института адвокатуры[14].

По рекомендации императора Александра II в 1861 году Н. Д. Будаловым была образована комиссия, результатом работы которой стало принятие «Основных положений преобразования судебной части в России»[15], которые явились основой Учреждения судебных установлений, принятых в ходе судебной реформы 20 ноября 1864 года, согласно которым впервые в России была учреждена адвокатура (присяжные поверенные).

---

[8] См.: Соборное Уложение 1649 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ 1994.

[9] См.: Литовский статут 1529 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

[10] См.: *Ануфриев Д. В.* Российская адвокатура: от стряпчества к неотъемлемому институту демократического государства. Интернет-проект «Адвокатура в России», http://www.advokatras.ra 26.02. 2017 г.

[11] См.: Указ. соч.

[12] См.: *Ключевский В. О.* Сочинения. Том 6. М., 1989.

[13] Что в настоящее время признается нарушением адвокатом профессиональной этики.

[14] См.: *Коротких М. Г.* Самодержавие и судебная реформа в России. Воронеж. 1989. С. 58.

[15] См.: Основные положения преобразования судебной части в России от 29 сентября 1862 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

Организационно-правовая деятельность присяжной адвокатуры была посвящена целая глава вторая «О присяжных поверенных» (ст. 353–406) Учреждений судебных установлений[16].

Согласно данных норм присяжные поверенные должны были состоять при судах для оказания содействия лицам, обратившимся к ним за юридической помощью.

Также согласно ст. 354 Учреждений судебных установлений, присяжными поверенными могли быть лица, обязательно имевшие аттестаты университетов или других высших учебных заведений об окончании курса юридических наук, или о выдержанных экзаменах по таким наукам, либо прослужившие не менее пяти лет по судебному ведомству в таких должностях, при исправлении которых могли приобрести практические сведения о производстве судебных дел, либо состояли не менее пяти лет кандидатами на должности по судебному ведомству, или занимались судебной практикой под руководством присяжных поверенных в качестве их помощников.

При этом были введены правила, согласно которым лицо не могло быть допущено в присяжную адвокатуру. Так, присяжными поверенными не могли быть лица, не достигшие двадцатипятилетнего возраста; иностранцы; граждане, объявленные несостоятельными должниками; состоящие под следствием или осужденные.

Созданная, таким образом, присяжная адвокатура[17] должна была осуществлять свои функции на принципах:

– совмещении правозаступничества с судебным представительством;
– относительной свободе профессии;
– отсутствии связи с магистратурой;
– отчасти сословной организации, а отчасти дисциплинарной подчиненности судам;
– определении гонорара по соглашению[18].

Однако, введение в действие судебных уставов установило явно недостаточное количество присяжных поверенных, что вынудило органы власти в мае 1874 года наряду с присяжной адвокатурой учредить и институт частных поверенных для участия в судопроизводстве по гражданским делам. Согласно ст. 406.1–406.19 Судебного учреждения, в Своде Законов 1892 года[19] претендентам требовалось получить особое свидетельство, выдававшееся судами, где непосредственно он осуществлял ходатайство по делам.

В 1885 году при Министерстве юстиции была образована специальная Комиссия, которая предприняла попытку подготовить новое законодательство в области судопроизводства, которая была продолжена в 1890 году под председательством М. В. Красовского, когда был разработан проект, опубликованный в 1892 году в «Юридической газете» и направлен в декабре 1893 года в Государственный Совет. Однако данный проект в силу определенных обстоятельств не был рассмотрен.

---

[16] См.: Учреждение судебных установлений от 20.11.1864 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

[17] См.: Устав уголовного судопроизводства от 20.11.1864 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М, Изд. МГУ 1994.

[18] См.: *Васъковский У. В.* Организация адвокатуры. Ч. 2. Исследование принципов организации адвокатуры. СПб., 1893.

[19] См.: Свод законов Российской Империи, Том 10, 1857. С. 184, 191.

1.2. Адвокатура в послереволюционный (республиканский) период государственного устройства

История развития российского государства свидетельствует о том, что на протяжении длительного времени до недавних времен в силу разных политических обстоятельств правовое значение института адвокатуры принижалось, в результате чего адвокатура не имела качественного законодательного регулирования, что негативно сказывалось на защите прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Так, после известных октябрьских событий 1917 года новой российской революционной властью был принят Декрет СНК «О суде» № 1 от 24 ноября 1917 года, согласно которому присяжная адвокатура упразднялась[20]. Несмотря на то, что некоторые юридические учреждения должны были создаваться и функционировать на революционных принципах, для присяжной адвокатуры в новом государстве место не предусматривалось вообще.

В результате подобной «реформы» адвокатуры занятие адвокатской деятельностью вновь становилась свободной профессией, что соответствовало ее прежнему статусу до 1864 года[21].

Для адвокатуры период с ноября 1917 года по май 1922 года можно охарактеризовать как тяжелый переходный период[22]. Необходимо признать, что революционная новая власть с помощью «диктатуры пролетариата» привела к уничтожению российской так называемой «буржуазной» адвокатуры, забвению лучших ее традиций. В результате диктатуры многие присяжные поверенные были уничтожены физически, другие умерли от болезней, находясь в концентрационных лагерях, оставшиеся на свободе были лишены права выступать в судах. Так, за период гражданской войны численность адвокатов в России (которые, в основном, сражались в рядах Белой армии) сократилась с 13 тысяч в 1917 году до 650 в 1921 году[23].

Вот как выражал свое отношение к адвокатам В. И. Ульянов-Ленин еще в 1905 году: «Адвокатов надо брать в ежовые рукавицы и ставить в осадное положение… лучше адвокатов бояться и не верить им…»[24]. Этими словами Ульянов-Ленин (сам будучи помощником присяжного поверенного) определил отношение партии коммунистов, и, следовательно, государства, к институту адвокатуры на долгие годы.

Первым официальным актом новой власти, который содержал попытку создания новой советской адвокатуры явилась Инструкция о революционных трибуналах от 19 декабря 1917 года[25].

Проблемы поиска организации «новой» адвокатуры привели к тому, что 30 ноября 1918 года органами революционной власти было принято Положение о народном суде РСФСР, в соответствии с которым при Советах рабочих и крестьянских депутатов учреждаются коллегии защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе[26].

---

[20] См.: Декрет СНК от 24.11.1917 «О суде». СУ 1917. № 4. Ст. 50.

[21] См.: *Гаврилов С. Н.* Адвокатура в Российской Федерации. Учебное пособие. М, Изд. Юриспруденция, 2000.

[22] И это при том, что многие «деятели революции» неплохо знали тонкости адвокатской профессии, будучи сами юристами. Это П. А. Красиков (наркомат юстиции), Н. Н. Крестинский (наркомат финансов). П. И. Стучка (наркомат юстиции), Д. И. Курский (наркомат юстиции). В. И. Ульянов-Ленин (председатель Совнаркома) и др.

[23] *Галоганов А. П.* Организация и принципы деятельности российской адвокатуры в условиях формирования правового государства. Автореф. дис… канд. юрид. наук. М, 2000. С. 35, 40; *Астапенко М. П.* Очерки истории адвокатуры Дона. Ростов на Дону. 2000. С. 57.

[24] *Ленин В. И.* Письмо Е. Д. Стасовой и товарищам по московской тюрьме. Полн. собр. соч. 5-е изд. Том 9. М., Изд. полит, литературы. 1972. С. 171.

[25] См.: Инструкция Наркомюста от 19.12.1917 «О революционном трибунале, его составе, делах, подлежащих его ведению, налагаемых им наказаниях и о порядке ведения его заседаний». СУ 1917. № 12. ст. 170.

[26] См.: Положение от 30.11.1918 «О народном суде РСФСР». Сборник документов. «Материалы Народного комиссариата юстиции». Выпуск 11–12.

В январе 1918 года Комиссариат юстиции разработал новый проект закона, который был принят как часть Декрета «О суде» № 2, учреждающий коллегии правозаступников, как в форме общественного обвинения, так и в форме общественной защиты.

В дальнейшем 11 мая 1920 года Совнаркомом было принято Постановление «О регистрации лиц с высшим юридическим образованием», согласно которому в трехдневный срок, после опубликования данного постановления, указанные лица обязаны были зарегистрироваться в подотделах учета и распределения рабочей силы по месту жительства. Лица, не зарегистрированные в указанный срок, считались дезертирами и карались судом. Таким образом, деятельность адвокатов заменялась формой трудовой повинности[27].

Позднее в июне 1920 года на третьем Всероссийском Съезде работников юстиции было принято решение о внесении изменений в Положение «О народном суде РСФСР» от 30 ноября 1918 года, в соответствии с которым коллегии защитников и обвинителей были заменены системой периодического привлечения юристов к ведению дел[28].

Новой революционной властью ознаменовалось также принятие 21 октября 1920 года ВЦИК дополнений к Положению «О народном суде РСФСР»[29], что повлекло за собой полное окончательное уничтожение существующего подобия адвокатской корпорации и, как следствие, появление в государстве подпольной адвокатуры.

В связи с тем, что сложившееся положение явно не устраивало новую революционную власть, поскольку давала возможность людям обращаться к профессионалам – бывшим присяжным поверенным, которые данное право иногда использовали для того, чтобы с судебной трибуны дискредитировать новый революционный строй и не обеспечивало потребность в юридической помощи[30], на четвертом Всероссийском съезде деятелей советской юстиции (26–30 января 1922 года), комиссар юстиции Д. Курский был вынужден определить перспективу дальнейшего развития адвокатуры: «либо мы создадим организацию адвокатов, которая будет находиться под нашим контролем, либо возьмет верх частная практика»[31], в связи с чем была предложена для обсуждения реформа по созданию «новой» адвокатуры.

Спустя четыре месяца 25 мая 1922 года было принято Положение «Об адвокатуре»[32]. Однако, в связи с тем, что в нем лишь в общих чертах говорилось о вновь создаваемых коллегиях защитников, Народным комиссариатом юстиции СССР 5 июля 1922 года было принято другое, более конкретное Положение – «О коллегии защитников», согласно которому коллегии защитников должны были образовываться в каждой губернии при губернских судах, а надзор за их деятельностью возлагался на суд, исполком и прокуратуру[33].

В целях установления контроля за деятельностью адвокатской корпорации изнутри, новая революционная власть стала вводить в состав коллегий коммунистов, которые только формально числились адвокатами и вступали в коллегию лишь для того, чтобы занять в ней руководящие посты.

---

[27] См.: Постановление СНК от 11 мая 1920 года «О регистрации лиц с высшим юридическим образованием». СУ 1920 г. № 47. ст. 211.

[28] См.: Положение от 30.11.1918 «О народном суде РСФСР». Сборник документов. «Материалы Народного комиссариата юстиции». Выпуск 11–12.

[29] См.: Положение от 21.10.1920 «О народном суде РСФСР». СУ 1920 г. № 83 С. 407.

[30] *Кучерена А. Г.* Роль адвокатуры в становлении гражданского общества в России. Автореф. дис… докт. юрид. наук. М., 2002. С. 25.

[31] См.: *Гаврилов С. Н.* Актуальные вопросы организации адвокатуры и участия защитника в уголовном процессе в России. История и современность. М, 1998.

[32] См.: Постановление III сессии ВЦИК от 26 мая 1922 г. «Об адвокатуре». Еженедельник советской юстиции. 1922 г. № 21.

[33] См.: Положение о коллегии защитников от 5 июля 1922 г. СУ РСФСР. 1922. № 36. Ст. 425.

Проект нового закона об адвокатуре был подготовлен в конце 1934 года (который в итоге так и не был принят), в котором наряду с коллективной формой организации корпорации разрешалась и частная практика[34].

Положение об адвокатуре 1939 года стало «образцом» для всех последующих законов об адвокатской корпорации[35]. Так, согласно этому Положению, адвокатам запретили сочетать работу в госучреждениях на полную ставку с работой в адвокатуре, что вынудило их выбирать между работой в госструктуре и работой в адвокатуре.

Не регулировались также Положением и вопросы оплаты адвокату за оказание им юридической помощи, которая должна была производиться на основании Инструкции, утвержденной приказом № 85 Народного комиссариата юстиции СССР от 2 октября 1939 года[36]. Впоследствии Народным комиссариатом юстиции СССР было издано несколько актов, в которых разъяснялись отдельные вопросы оплаты юридической помощи[37].

Контроль за организационной деятельностью адвокатуры со стороны госорганов был передан Народному комиссариату юстиции СССР, республиканским Народным комиссариатам юстиции и региональным управлениям НКЮ, которые кроме осуществления надзорных функций и роли последней, вышестоящей инстанции при решении вопросов приема в адвокатуру и численного состава адвокатских объединений и профессиональной дисциплины, периодически издавали обязательные к исполнению коллегиями адвокатов директивы.

В дальнейшем, 23 апреля 1940 года была утверждена Инструкция НКЮ СССР № 47 о порядке прохождения стажерами практики в юридических консультациях коллегий адвокатов[38], согласно которой принятые в коллегию стажеры должны были проходить практику в течение одного года и в случае ее успешного прохождения президиум коллегии адвокатов мог перевести стажера в число членов коллегии адвокатов. При этом Народному комиссару юстиции СССР и Народному комиссару юстиции союзной республики принадлежало также право исключения принятых в коллегию адвокатов.

Из этого следует, что госорганы юстиции осуществляли постоянный контроль за приемом новых членов в адвокатское сообщество.

Анализ организационного устройства «новой» адвокатуры в период после 1917 года свидетельствует о том, что:

1) существовавшая ранее – в период действия Судебных уставов 1864 года, как в достаточной мере самоуправляемая организация, адвокатура в значительной степени потеряла это важное свойство в советский период;

2) проведенные в этот период «реформы» адвокатской корпорации были направлены не на усовершенствование этого важного в государстве правозащитного института, а преследовали цель создать управляемую органами государства структуру, вписывающуюся в новый общественный и государственный порядок.

В дальнейшем, в пятидесятых годах 20 века был осуществлен ряд шагов, свидетельствующих о более либеральном взгляде государства на адвокатуру, в результате чего в период с

---

[34] Проект настоящего закона был опубликован в журнале «За социалистическую законность». № 1. 1935.

[35] См.: Положение об адвокатуре СССР от 16 августа 1939 г. СП СССР. 1939. № 49. Ст. 394.

[36] См.: Приказ № 85 НКЮ СССР от 2 октября 1939 года. Сборник документов. «Материалы Народного комиссариата юстиции». Выпуск 11–12.

[37] См.: Письма НКЮ СССР: от 8 декабря 1939 года № 1-А-21, от 21 апреля 1941 года № 16-А-1784; Приказы НКЮ СССР: от 25 марта 1940 года № 29, от 24 января 1941 года № 18; приказ Министра юстиции СССР от 4 октября 1955 года № 50. Сборник документов. «Материалы Народного комиссариата юстиции». Выпуск 11–12.

[38] См.: Приказ НКЮ СССР № 47 от 23 апреля 1940 года «Об утверждении Инструкции о порядке прохождения стажерами практики в юридических консультациях коллегий адвокатов». Сборник документов. «Материалы Народного комиссариата юстиции». Выпуск 11–12.

1960 года по 1962 год союзные республики, в том числе и РСФСР, принимают новые Положения об адвокатуре[39].

Согласно ст. 1 данного Положения коллегии адвокатов определялись как добровольные объединения лиц, занимающихся адвокатской деятельностью, организационной формой которой были лишь юридические консультации.

Следующим шагом явилось принятие Постановления Совета Министров РСФСР от 14 февраля 1966 года, которым была утверждена Инструкция о порядке оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, другим организациям[40].

Однако это не изменило самой сути и принципов деятельности адвокатуры, поскольку по основным вопросам жизни и деятельности адвокатуры, государство продолжало осуществлять жесткий контроль, несмотря на то, что коллегии адвокатов уже имели систему самоуправления, включающую несколько органов:

– общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов

– президиум коллегии адвокатов

– ревизионную комиссию.

После принятия в декабре 1970 года ЦК КПСС и Советом Министров СССР совместного постановления «Об улучшении правовой работы в народном хозяйстве»[41], на адвокатура была возложена обязанность обеспечения правового обслуживания предприятий, учреждений, совхозов и колхозов, в которых отсутствовала юридическая служба.

В связи с принятием в 1977 году Конституции СССР, в нее была включена статья 161, в которой говорилось об адвокатуре, после чего 30 ноября 1979 года был принят Закон СССР «Об адвокатуре»[42].

На основе данного Закона 20 ноября 1980 года было принято Положение об адвокатуре РСФСР[43], которое действовало до принятия нового Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 года[44].

В настоящее время в истории адвокатуры России наступила новая эпоха, когда профессиональная адвокатская деятельность осуществляется в рамках данного Федерального закона в полном соответствии с нормами международного права.

---

[39] См.: Закон РСФСР от 25 июля 1962 г. «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР». Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1962. № 29. Ст. 450.

[40] См.: Постановление Совета Министров РСФСР от 14 февраля 1966 года «Об утверждении Инструкции о порядке оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, другим организациям». СП СССР. 1966. № 2. ст. 3.

[41] См.: Постановление ЦК КПСС и Совета Министров СССР от 23 декабря 1970 г. № 1025 «Об улучшении правовой работы в народном хозяйстве». СП СССР. 1971. № 1. ст. 1.

[42] Закон СССР от 30 ноября 1979 г. «Об адвокатуре в СССР». Ведомости Верховного Совета СССР. 1979. № 49. Ст. 846.

[43] Закон РСФСР от 20.11.1980 «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР». Ведомости ВС РСФСР. 1980. № 48. ст. 1596.

[44] Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 02.06.2016) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». СЗ РФ. 10.06.2002. № 23. ст. 2102.

Рекомендуемая литература

Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Астапенко М. П. Очерки истории адвокатуры Дона. Ростов на Дону. 2000.

Бойков А. Д. Адвокатура в России в условиях судебно-правовой реформы. Сборник научных трудов НИИ Генеральной прокуратуры РФ. М., 1997.

Васьковский Е. В. Организация адвокатуры. СПб., Книжный магазин Мартынова. 1893.

Винавер М. М. Очерки об адвокатуре. СПб. 1902.

Власов А. А. Проблемы реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. № 1. М., 2012.

Гаврилов С. Н. Адвокатура в Российской Федерации. Учебное пособие. М., Изд. Юриспруденция, 2000.

Декрет СНК от 24 ноября 1917 г. «О суде». СУ. 1917. № 4. Ст. 50.

Невядомский Д. Вечные вопросы адвокатуры. По поводу «этюда по адвокатской этике» гр. Джаншиева. М., 1886.

Гаррис Р. Школа адвокатуры. Руководство к ведению гражданских и уголовных дел. СПб., 1911.

Коротких М. Г. Самодержавие и судебная реформа в России. Воронеж. 1989.

Новгородская судная грамота. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ. 1994.

Псковская судная грамота. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ. 1994.

Судебник 1550 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова. О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ. 1994.

Соборное Уложение 1649 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ. 1994.

Литовский статут 1529 года. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. Под редакцией Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. М., Изд. МГУ. 1994.

Глава 2. Правовая природа адвокатской деятельности и адвокатуры в России

2.1. Адвокатская деятельность: понятие и значение

Согласно пункта 1 ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» 2002 года (далее – Закон) адвокатская деятельность определена как квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленным Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее – доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию[45].

Ранее, в Положении об адвокатуре РСФСР 1980 года, такие понятия, как «адвокатская деятельность» и «адвокатура», не давались и не раскрывались. Их сущность законодатель косвенно раскрывал через обозначение задач адвокатуры[46] и определение «коллегия адвокатов», как добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью[47].

В этой связи в юридической литературе справедливо отмечалось, что в советский период термин «адвокатура» условно подразумевал юристов-профессионалов, объединенных в коллегии для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам, так как коллегии адвокатов являлись практически единственной формой объединения лиц, оказывающих юридическую помощь на профессиональной основе[48].

Вместе с тем, действующее законодательство «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» связывает понятие адвокатуры, прежде всего, с адвокатской деятельностью, которое раскрывает особенности адвокатской деятельности в ее организации, целях, задачах, отличительных особенностях субъектного состава.

Адвокатская деятельность по своему характеру заключается в умелом оказании квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам. В Законе «Об адвокатской деятельности…» (ст. 2) перечислен примерный перечень видов юридической помощи, оказываемой адвокатом. Так, он:

1) дает консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;

2) составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;

3) представляет интересы доверителя в конституционном судопроизводстве;

4) участвует в качестве представителя доверителя в гражданском и административном судопроизводстве;

5) участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях;

6) участвует в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов;

---

[45] Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», п. 1. ст. 1. СЗ РФ. 10.06.2002, № 23, ст. 2102.

[46] Положение об адвокатуре, ст. 1. Ведомости Верховного Совета РСФСР, 1980. № 48, ст. 1596.

[47] Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», п. 1 ст. 3. СЗ РФ. 10.06.2002, № 23, ст. 2102.

[48] См.: *Смоленский М. Б.* Адвокатура в Российской Федерации. СПБ… Изд. «Юридический центр Пресс», 2003. С. 15.

7) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;

8) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах, негосударственных органах иностранных государств, если иное не установлено законодательством иностранных государств, уставными документами международных судебных органов и иных международных организаций или международными договорами Российской Федерации;

9) участвует в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания;

10) выступает в качестве представителя доверителя в налоговых правоотношениях.

При этом необходимо отметить, что этот перечень видов оказания юридической помощи адвокатом, не является исчерпывающим. Например, некоторые из видов юридической помощи, не названные в п. 2 ст. 2 Закона, предусмотрены в иных правовых актах. Так, в соответствии п. 6 ч. 4 ст. 56 и ч. 5 ст. 189 УПК РФ свидетель вправе являться на допрос с адвокатом в соответствии с **частью пятой ст. 189** УПК и адвокат вправе присутствовать при допросе свидетеля.

Таким образом, юридическая помощь может оказываться адвокатами как физическим, так и юридическим лицам. Так, в ст. 59 АПК РФ предусмотрено, что граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей, однако ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей. Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители – родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде **адвокаты** и иные, оказывающие юридическую помощь, лица.

Адвокатская деятельность в виде оказания квалифицированной юридической помощью обеспечивается в России процедурой и условиями получения статуса адвоката и его независимостью. В этой связи адвокатская деятельность существенно **отличается** от правовой помощи, оказываемой работниками юридических служб, а также работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, нотариусами, патентными поверенными, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности, деятельность которых не является единственной и оказывается в пределах трудовых отношений.

Достаточно близко адвокатской деятельности соответствует деятельность юридических фирм, созданных в форме коммерческих предприятий, которые занимаются постоянным оказанием услуг правового характера на коммерческой основе.

Вместе с тем, если в адвокатском статусе законодатель предусмотрел относительную гарантию квалифицированности юридической помощи, то в данном случае подобная гарантия отсутствует.

В этой связи использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов «адвокатская деятельность», «адвокатура», «адвокат», «адвокатская палата», «адвокатское образование», «юридическая консультация» или словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и созданными в порядке, установленном Федеральным законом, организациями.

Сказанное, безусловно, не означает, что юридическая помощь, оказываемая юристами, не являющимися адвокатами, не может быть качественной, однако она не обладает важным признаком квалифицированности.

Понятие квалифицированная юридическая помощь не раскрывается ни в Конституции РФ, ни в Законе «Об адвокатской деятельности…». Само понятие «квалифицированный» согласно Словарю русского языка происходит от слова «квалификация», что означает степень годности к кому-нибудь виду труда, уровень подготовленности[49]. В этой связи **квалифицированную юридическую помощь** следует понимать как **высококачественную помощь, оказываемую субъектами права, глубокие знания и умения которых проверены и подтверждены особым образом.**

В России к таким субъектам относятся исключительно адвокаты, так как только к ним, как правозащитникам, предъявляются особые образовательные и моральные требования, при получении адвокатского статуса которых осуществляется проверка их знаний и умений, необходимых для оказания ими квалифицированной юридической помощи.

Поэтому, с учетом того, что понятие «квалифицированная юридическая помощь» имеет конституционно-правовую основу (ст. 48 Конституции РФ), это понятие в целях однозначного толкования, требует раскрытия в действующем законодательстве, в частности, в ст. 1 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

[49] См.: *Ожегов С. И.* Словарь русского языка. Под ред. Н. Ю. Шведовой. М, Изд. «Русский язык», 1984.

2.2. Адвокатура и государство

Ранее действующее Положение об адвокатуре РСФСР 1980 года рассматривало адвокатуру как особую форму «правоохранительной» деятельности, с чем, конечно же, нельзя согласиться. Это выражалось в определении и постановке задач советской адвокатуре, где ей отводилась определенная роль в правоохранительной системе и она заключалась в обеспечении подозреваемому, обвиняемому или подсудимому права на защиту, оказании консультационной помощи и представительстве в гражданском судопроизводстве.

В данном Положении об адвокатуре РСФСР в числе задач адвокатуры предусматривалось «содействие осуществлению правосудия», что, безусловно, противоречит самой сущности адвокатуры[50].

Таким образом, адвокатуре отводилась роль «защитника» публичных интересов государства. В частности, несмотря на то, что функции адвоката-защитника, осуществляющего защиту прав и законных интересов подозреваемых и обвиняемых в уголовном судопроизводстве носят односторонний характер, состоящий именно в защите прав и интересов своего подзащитного, на него, вместе с тем, возлагалась обязанность и ответственность за поиск и установление судом истины по делу, с чем нельзя согласиться.

Так, если по УПК РФ (ст. 49) защитник определяется уголовно-процессуальным законодательством как лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу, то роль защитника в прежнем УПК РСФСР 1960 г. (ст. 51) сводилась к обязанности использовать все указанные в законе средства и способы защиты с целью выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и оказания обвиняемому необходимой юридической помощи.

Подобное положение существовало и в гражданском судопроизводстве, когда в условиях государственной экономики, участвуя в качестве представителей в процессе, на адвокатов возлагалась обязанность по обеспечению социалистической законности и стабильности отношений социалистической собственности. Таким образом, советское государство активно использовало труд адвокатов на «общественных началах», обязывая их оказывать юридическую помощь бесплатно за счет коллегий адвокатов либо выплачивая минимально возможное вознаграждение[51].

Проводя сравнительный анализ законодательства, необходимо отметить, что в тех жестких политических условиях, в которых этот нормативный акт (Положение об адвокатуре 1980 года) принимался, через определение задач адвокатуры законодателем ставилась несвойственная этому правовому институту цель – приравнять адвокатуру по своим функциям к правоохранительным органам административно-командной системы для соответствующего дальнейшего воздействия на гражданина. Это тенденция явно прослеживалась путем навязывания в течение длительного времени адвокатуре воспитательной функции и функции укрепления законности в государстве.

Однако, укрепление законности является чисто государственной функцией, для чего и создаются соответствующий госаппарат и правоохранительные органы. Содействовать этим органам в укреплении законности адвокатура не должна в силу своей юридической природы, как независимый от государства орган и, более того, призванный в соответствии с законом отстаивать интересы только своего доверителя.

---

[50] *Власов А. А.* Судебная адвокатура. 2-е изд. Изд. «Юрайт». М., 2012. С. 20.

[51] См.: Инструкция об оплате юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, организациям и кооперативам (утверждена Министерством юстиции СССР 10 апреля 1991 г.). Хозяйство и право, № 6, 1991.

Особенностью того периода являлось то, что советское государство свою правоохранительную деятельность необоснованно возлагало на негосударственную организацию, максимально контролируя процессы, происходящие в адвокатском сообществе, административно-командными методами, хотя по характеру своей деятельности советская адвокатура имела целью защиту в основном частноправовых интересов.

Вместе с тем, необходимо отметить, что в гражданском обществе правовые механизмы защиты прав и законных интересов в корне отличаются от механизмов, которые функционируют в обществе, подконтрольном тоталитарному государству, где подавляются гражданские инициативы и адвокатура не способна при таких невыносимых условиях оказать помощь в реализации позитивных инициатив.

В связи с ликвидацией советской власти и началом демократических реформ в обществе положение адвокатуры в государстве начало меняться. Это отразилось на принципах существования общества, в Конституции РФ (ст. 1) было провозглашено построение правого государства. В результате произошедших изменений адвокатура стала приобретать черты независимого правового института, призванного защищать интересы общества и каждого его члена в отдельности.

Отношение государства к институту адвокатуры отражено в Законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в котором в ст. 3 адвокатура представлена как институт гражданского общества, не входящая в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Таким образом, адвокатура на законодательном уровне была отделена от государства, что можно признать явлением положительным.

Адвокатура, как сообщество независимых юристов-профессионалов, призвано с помощью Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» играть большую роль в процессах общественного контроля над государством в целом, и правоохранительными и судебными органами, в частности.

2.3. Источники правового регулирования адвокатской деятельности и адвокатуры

Источниками правового регулирования адвокатской деятельности и адвокатуры, как внешняя форма выражения права, являются те законодательные акты и международные договоры с участием РФ, в которых содержатся нормы, регулирующие адвокатскую деятельность и адвокатуру в России.

Источниками правового регулирования адвокатской деятельности и адвокатуры являются: Конституция РФ, ГК РФ, УК РФ, УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ, НК, Закон о судебной системе, федеральные законы (Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Закон «Об исполнительном производстве», Закон «О судебных приставах» и др.), акты Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных Федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов России подзаконные акты, постановления Конституционного Суда РФ, постановления Пленума Верховного Суда РФ, международно-правовые нормы и принципы, в частности, Основные положения о роли адвокатов, принятые 8 Конгрессом ООН по предупреждению преступлений в 1990 году, Резолюция Комитета министров Совета Европы «О юридической помощи по гражданским, торговым и административным делам» от 18 февраля 1996 г. № 76 и др.

2.4. Наука об адвокатской деятельности и адвокатуре

Наука об адвокатской деятельности и адвокатуре в России представляет собой систему знаний об организации адвокатской деятельности и адвокатуре, истории, теории и практике правового регулирования процессуальной и внепроцессуальной деятельности адвоката, о порядке, формах и способах применения адвокатом действующего законодательства в своей профессиональной деятельности.

Наука об адвокатской деятельности и адвокатуре в России имеет свою историю. Большой вклад в развитие и становление науки об адвокатской деятельности и адвокатуре сделали такие известные авторы, как Е. В. Васьковский, Н. Я. Фойницкий, М. М. Винавер, И. В. Гессен, А. Ф. Кони, Н. Н. Полянский, А. Д. Бойков, М. С. Строгович, И. Д. Перлов и многие другие.

Уважаемым авторам принадлежит честь обоснования общественной значимости института адвокатуры, адвокатской деятельности в государстве, формулирования и отстаивания принципов ее организации и деятельности.

Так, Е. В. Васьковский в 1893 году написал интересную работу «Организация адвокатуры», изданную в Санкт-Петербурге в двух томах, а в 1895 году в Санкт-Петербурге вышла в свет его интересная для науки книга «Основные вопросы адвокатской этики».

Вопросы адвокатской деятельности и адвокатуры в период после 1917 года была предметом исследования ряда работ исторического и юридического характера. Однако необходимо отметить, что подходы авторов к советской адвокатуре, в основном зависели от их идейных позиций и менялись в зависимости от политической обстановки в стране.

Юристы советского периода осмысливали функционирование адвокатской деятельности и адвокатуры в рамках официально принятой идеологии, часто критикуя ее.

Среди исследователей начала советской власти можно выделить профессора М. М. Исаева, народного комиссара юстиции РСФСР, а затем СССР Н. В. Крыленко, члена НКЮ Я. Н. Бранденбургского, генерального прокурора СССР А. Я. Вышинского, судью Э. Спектора. Среди практикующих адвокатов в дискуссиях об организации и деятельности коллегий защитников в печати выступали С. Вайсман, Э. С. Ривлин, Н. В. Палибин.

В последующие годы вклад в исследование и совершенствование деятельности института судебной защиты внесли М. В. Шаламов, Д. Голубовский, А. М. Либерман, М. С. Равич, М. Ривкин, М. В. Кожевников.

В 1940–1960 годы К. Н. Апраксин, Г. А. Гинзбург, Т. Д. Нейштадт, П. А. Огнев, А. Г. Поляк и другие занимались изучением и разработкой основ адвокатуры.

Вопросы совершенствования защиты в уголовном судопроизводстве разрабатывали И. Т. Голяков, И. Д. Перлов, А. С. Кобликов, А. Л. Цыпкин, а представительство в гражданском процессе – Б. С. Антимонов, С. А. Герзон.

В 1970–80 годы проблемами организации адвокатской деятельности и адвокатуры занимались В. П. Божьев, А. А. Леви, С. Натрускин, Н. Осетров, В. М. Савицкий, Г. П. Саркисянц и другие.

Интерес представляют работы, посвященные развитию и деятельности адвокатуры во взаимодействии с судебной системой, правоохранительными и иными государственными органами Я. Л. Бермана, Т. П. Коржихиной, В. М. Курицына, В. П. Портнова, М. М. Славина.

Современная библиография научных трудов, посвященных адвокатской деятельности и адвокатуре, достаточно многочисленна и представлена в виде большого количества научных статей в различных юридических журналах, учебниках и учебных пособиях, посвященных адвокатуре. Подготовлены и опубликованы также крупные монографические работы, в основе которых, как правило, лежат диссертационные исследования.

Среди них крупные научно-публицистические труды, посвященные процессуальной деятельности адвоката в уголовном, гражданском и арбитражном судопроизводствах: А. Д. Бойкова, А. А. Власова, Д. П. Ватмана, Я. А. Розенберга, Г. А. Джаншиева, Е. А. Ерошенко, В. В. Калитвина, П. Котляревского, Ю. И. Стецовского, В. А. Лазаревой, Ю. Ф. Лубшева, Ю. И.Рахимова и многих других.

Проблемы правового и социального статуса адвокатуры и адвокатуры бизнеса успешно исследовались в докторской диссертации Кучерены А. Г. «Роль адвокатуры в становлении гражданского общества в России» (2002 г.); в кандидатской и докторский диссертациях Галоганова А. П. «Организация и принципы деятельности российской адвокатуры в условиях формирования правового государства» (2000 г.) и «Правовой статус адвокатуры: российская законодательная модель и конституционные принципы обеспечения прав человека» (2001 г.); в кандидатской диссертации Яртых И. С. «Проблемы взаимодействия адвокатуры и органов государственной власти» (2003 г.). Опубликованы монографические работы Г. Б. Мирзоева и М. Ю. Барщевского, касающиеся оказания правовой помощи предпринимателям в условиях рыночной экономики.

Интерес для юридической науки представляют книги С. Н. Гаврилова «Адвокатура в Российской Федерации» (2000 г.); Ю. И. Стецовского «Исторический очерк формирования адвокатуры в России» (2001 г.); А. Д. Бойкова и Н. И. Капинуса «Адвокатура России» (2000 г.); коллективную работу под ред. В. Н. Буробина «Адвокатская деятельность» (2001 г.); М. Б. Смоленского «Адвокатура в Российской Федерации» (2003 г.); Ю. И. Стецовского и Г. Б. Мирзоева «Профессиональный долг адвоката и его статус» (2003 г.); Е. Г. Тарло «Роль адвокатуры в системе обеспечения конституционного права на юридическую помощь» (2001 г.) и его же «Профессиональное представительство в суде» (2004 г.), А. Г. Кучерены – «Адвокатура» (2004 г.), коллективную работу под ред. И. Л. Трунова «Адвокатская деятельность и адвокатура в России» (2011 г.), А. А. Власова «Судебная адвокатура» (2012), научный труд А. Д. Бойкова, А. А. Власова, Г. Б. Мирзоева «О юридической науке и научных исследованиях проблем адвокатуры и адвокатской деятельности» (2013 г.) и многие другие.

Некоторые из перечисленных книг вышли вторым и третьим изданием, доработанными в связи с изменением действующего законодательства и накоплением практики его применения.

Наука об адвокатской деятельности и адвокатуре продолжает и дальше развиваться, не останавливаясь на одном месте, что позволяет практикующим адвокатам успешно использовать ее научные достижения в своей многогранной профессиональной деятельности.

2.5. Принципы адвокатской деятельности и адвокатуры

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона «Об адвокатской деятельности…» 2002 года адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, принципа равноправия адвокатов. Анализ данных принципов способствует уяснению сущности и задач адвокатуры в Российской Федерации, что обусловливает раскрытие содержания данных принципов.

Принципы адвокатской деятельности и адвокатуры представляют собой нормативно установленные основополагающие начала, определяющие организацию, правовую природу и методы по осуществлению профессиональной адвокатской деятельности.

Принцип законности является главным и всеобъемлющим правовым принципом в адвокатской деятельности и построения адвокатуры. Положение об адвокатуре хотя прямо и не называло, но предполагало законность в качестве руководящего начала организации и деятельности адвокатуры.

В соответствии с действующим Законом «Об адвокатской деятельности…» принцип законности в деятельности адвокатуры проявляется в том, что организация адвокатского сообщества, регламентация членства в нем, прав и обязанностей адвокатов осуществляется на основе данного Закона. Некоторые аспекты организации адвокатуры могут определяться и другими федеральными законами, а также принятыми во исполнение их подзаконными нормативными правовыми актами, законами субъектов РФ, поскольку в соответствии с п. «л» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ адвокатура находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

Кроме того, принцип законности предполагает обязанность адвоката при осуществлении своих профессиональных обязанностей отстаивать права и законные интересы своих доверителей, используя при этом только законные средства. Поэтому адвокат не должен использовать обман, фальсификацию доказательств и другие запрещенные методы, даже если его доверитель на этом и настаивает.

Принцип законности также предполагает, что адвокат в ходе осуществления своей профессиональной деятельности обязан выявлять нарушения закона в деятельности судов, органов прокуратуры, предварительного расследования, иных субъектов правоприменительной деятельности и добиваться устранения этих нарушений и восстановления прав и законных интересов своих доверителей.

Другим основополагающим принципом деятельности адвокатуры является принцип независимости. Данный принцип предполагает, во-первых, независимость организаций адвокатуры и адвокатских образований, в рамках которых осуществляется адвокатская деятельность, от государства и госорганов, и, во-вторых – независимость от государства и госорганов самого адвоката при осуществлении своей профессиональной деятельности.

Из этого следует, что независимость адвокатуры, как адвокатского сообщества, обеспечивается тем, что основы ее построения и функционирования должны определяться только законами, поэтому никакие органы не вправе путем принятия нормативных или ненормативных правовых актов вопреки закону вмешиваться в деятельность адвокатуры.

В своем организационном плане адвокатура не подчиняются ни на федеральном, ни на региональном уровне органам законодательной, исполнительной или судебной власти, поскольку высшими органами адвокатского сообщества в России является Всероссийский съезд адвокатов (ст. 36 Закона), а в субъектах Российской Федерации – собрание (конференция) адвокатов (ст. 30 Закона).

Таким образом все основные вопросы организации деятельности адвокатских палат и адвокатских образований решаются «внутри» самой адвокатуры. Важной гарантией финансо-

вой независимости адвокатуры является также автономность ее бюджета, независимого ни от государства, ни от органов местного самоуправления, ни от каких бы то ни было организаций.

Независимость адвоката (адвокатский иммунитет) обеспечивается:

а) прямым запретом вмешательства в адвокатскую деятельность;

б) невозможностью истребования сведений, связанных с оказанием помощи по конкретным делам, а также запретом допрашивать адвоката по вопросам, ставшим ему известными в связи с оказанием юридической помощи;

в) установлением специальной процедуры привлечения адвоката к уголовной ответственности, осуществления в отношении него мер уголовного преследования и оперативно-розыскной деятельности;

г) недопустимостью осуществлять некоторые виды деятельности, в частности, запретом занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов РФ, должности государственной службы и муниципальные должности;

д) свободой выбора организационной формы осуществления адвокатской деятельности и др.

Принцип самоуправляемости адвокатуры, являясь также важным принципом, предопределен ее независимостью и заключается в том, что все вопросы организации и деятельности адвокатуры обсуждаются и решаются самим адвокатским сообществом в рамках Федеральной палаты адвокатов, адвокатских палат субъектов РФ, а также адвокатских образований.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, купив полную легальную версию на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.