

Перспективы развития адвокатуры и роль Конституционного Суда в ее развитии (пример России)

Шварц Ольга Альбертовна

Астана, 2025

Международные нормы.
Зарубежный опыт

Значение адвокатуры

- ▶ **Рекомендация № R(2000)21 Комитета Министров Совета Европы о свободе осуществления профессии адвоката, от 25 октября 2000 г.:** «... подчеркивая фундаментальную роль, которую адвокаты и профессиональные ассоциации адвокатов играют в обеспечении защиты прав человека и основных свобод ... Комитет министров исходил из осознания необходимости справедливой системы правосудия, которая гарантирует независимость адвокатов при осуществлении ими своих профессиональных обязанностей...»
- ▶ **Европейский Суд по правам человека:** «Адвокату присущ особый статус, поскольку он выполняет публичную функцию служения общественному интересу путем оказания свободной и независимой юридической помощи и занимает тем самым центральное место в системе отправления правосудия в качестве посредника между общественностью и судами» (Morice v. France, Judgment of 23 April 2015, Application No. 29369/10, § 132)
- ▶ **Кодекс поведения для адвокатов в Европейском сообществе. Принят 28 октября 1988 г. Советом коллегий адвокатов и юридических сообществ Европейского союза в Страсбурге:** «Адвокат должен служить интересам правосудия также, как и интересам тех, кто доверил ему отстаивать и защищать свои права и свободы...»

Значение адвокатуры

- ▶ **Стандарты независимости юридической профессии Международной ассоциации юристов. Одобрены Советом МАЮ в 1990 г.:** «справедливая система отправления правосудия, которая гарантирует независимость юристов при исполнении их профессиональных обязанностей без каких-либо ненадлежащих ограничений, давления или вмешательства, прямого или косвенного, является настоятельно необходимой для установления и поддержания верховенства права» (Преамбула, абзац 2)
- ▶ **Хартия основополагающих принципов адвокатской деятельности. Принята на VI Петербургском международном юридическом форуме 19 мая 2016 г. :** «...выражая намерение содействовать обеспечению принципа верховенства права и повышению роли адвоката как необходимого участника справедливого отправления правосудия, признавая общую заинтересованность в надёжном и устойчивом развитии адвокатуры как института гражданского общества и необходимого элемента демократического правового государства...»,
- ▶ **Верховный суд Индии:** «Высокий моральный дух и масштабная общественная деятельность, с которой ассоциируется адвокатура, а также её ключевая роль в деятельности по развитию общества и разрешению споров, и, прежде всего, в построении справедливого общества и поддержанию конституционного порядка, обеспечили ей монополию на юридическую практику и автономию в регулировании собственной внутренней дисциплины» (Bar Council, Maharashtra v. M.V. Dabholkar AIR 1976 SCC 242)

Значение адвокатуры

- ▶ **Верховный суд штата Айова (США)** : «Функционально юридическая практика связана с оказанием другим лицам услуг, требующих профессионального суждения юриста. Суть профессионального суждения юриста заключается в образованном умении соотносить общую совокупность правовых норм и философию права с конкретной правовой проблемой клиента; таким образом, общественные интересы будут лучше соблюдены, если только адвокатам будет разрешено действовать в вопросах, требующих профессионального суждения» (Committee on Professional Ethics & Conduct v. Baker, 492 N.W.2d 695, 700 (Iowa 1992))
- ▶ **Чарльз Сильвер и Фрэнк Кросс, Университет Остина, штат Техас:** «Адвокату отводится центральная роль в качестве служителя общества, хранителя ценностей, заложенных в политической культуре США, даже когда он или она, казалось бы, отстаивает только собственные интересы клиента, то есть обеспечение частных интересов клиента служит публичным интересам» (Charles Silver & Frank Cross, What's Not to Like About Being a Lawyer?, 109 YALE L. J. 1443 (2000), 1452),

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ **Конституция США, Шестая поправка:**
- ▶ В случае любого уголовного преследования обвиняемый имеет право на скорейшее публичное судебное разбирательство с участием беспристрастной коллегии присяжных заседателей того штата и округа, где было совершено преступление, и который был предварительно определен законом; быть информированным о характере и причине обвинения; иметь возможность допросить свидетелей, выступающих против него; иметь возможность воспользоваться процедурой принуждения для вызова свидетелей, показывающих в его пользу; и пользоваться помощью адвоката (юридического советника) для своей защиты.
- ▶ **Верховный Суд США:**
- ▶ «Нет более первостепенного права, чем право на помощь адвоката...» (Lakeside v. Oregon, 435 U.S. 333, 341 (1978))

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Азербайджан (статья 61 Конституции 1995 года в редакции 2016 года)
- ▶ Албания (статьи 28 и 31 Конституции 1998 года с последующими изменениями и дополнениями)
- ▶ Ангола (статьи 29, 63 и 67 Конституции в редакции 2022 года)
- ▶ Армения (статья 67 Конституции 1995 года в редакции 2015 года)
- ▶ Афганистан (статья 31 Конституции 2004 года)
- ▶ Бахрейн (статья 20 Конституции 2002 года с последними изменениями от 2018 года)
- ▶ Беларусь (статья 62 Конституции 1994 года с последними изменениями и дополнениями от 27 февраля 2022 года)
- ▶ Болгария (статья 30 Конституции 1991 года в редакции 2023 года)
- ▶ Бразилия (статья 5 Конституции 1988 года в редакции 2023 года)

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Венгрия (статья 28 главы «Свободы и обязанности» Конституции 2011 года)
- ▶ Вьетнам (статья 31 Конституции 2013 года)
- ▶ Гавайи (статья 14 главы первой «Билль о правах» Конституции 1950 года с последующими изменениями и дополнениями)
- ▶ Гонконг (статья 35 Основного закона 1990 года)
- ▶ Замбия (статьи 18 и 26 Конституции 1991 года в редакции 2016 года)
- ▶ Зимбабве (статьи 50, 69 и 70 Конституции 1979 года с последними изменениями от июня 2023 года)
- ▶ Индия (статья 22 Конституции 1949 года по состоянию на 2022 год) ,
- ▶ Иран (Тридцать пятый принцип Конституции 2012 года) ,

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Испания (статья 17 Конституции 1978 года по состоянию на февраль 2024 года)
- ▶ Италия (статья 111 Конституции 1947 года в редакции 2023 года)
- ▶ Йемен (статья 48 Конституции 1991 года)
- ▶ Казахстан (статья 16 Конституции 1992 года в редакции 2022 года)
- ▶ Канада (статья 10 Конституционного Акта 1982 года)
- ▶ Кения (статьи 49 и 50 Конституции 2010 года)
- ▶ Кипр (статьи 11 и 12 Конституции 1960 года в редакции 2010 года)
- ▶ Киргизия (статья 59 Конституции 2021 года)
- ▶ Латвия (статья 92 Конституции 1922 года в редакции 2008 года)
- ▶ Либерия (статья 21 Конституции 1986 года)

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Литва (статья 30 Конституции 1992 года с изменениями и дополнениями на 1 сентября 2019 года)
- ▶ Мадагаскар (статья 13 Конституции 2010 года)
- ▶ Мальта (статья 39 Конституции 1964 года с последними изменениями и дополнениями от января 2024 года)
- ▶ Монголия (статья 16 Конституции 1992 года)
- ▶ Намибия (статья 12 Конституции 1990 года с последними изменениями и дополнениями от 2014 года)
- ▶ Непал (статья 20 Конституции 1990 года в редакции 2002 года)
- ▶ Нидерланды (статья 18 Конституции 1815 года в редакции 2023 года)
- ▶ Новая Зеландия (статьи 23 и 24 Билля о правах 1990 года в редакции 2022 года)
- ▶ Оман (статья 28 Основного закона 2021 года)
- ▶ Парагвай (статьи 12 и 17 Конституции 1992 года) ,

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Польша (статья 42 Конституции 1997 года) ,
- ▶ Португалия (статьи 20 и 32 Конституции 1976 года в редакции 2005 года) ,
- ▶ Румыния (статьи 23 и 24 Конституции 1991 года в редакции 2003 года) ,
- ▶ Северная Македония (статья 12 Конституции 1991 года)
- ▶ Сербия (статьи 29 и 33 Конституции 1998 года в редакции 2021 года) ,
- ▶ Словакия (статья 50 Конституции 1992 года по состоянию на 2023 год)
- ▶ Словения (статьи 19 и 29 Конституции 1990 года по состоянию на 2021 год) ,
- ▶ Таджикистан (статья 19 Конституции 1994 года в редакции 2016 года) ,
- ▶ Таиланд (статья 68 Конституции 2007 года) ,
- ▶ Узбекистан (статья 29 Конституции 2023 года)

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвоката как профессионального юридического советника:
- ▶ Украина (статья 29 Конституции 1996 года с последующими изменениями и дополнениями)
- ▶ Фиджи (статьи 13 и 14 Конституции 2013 года по состоянию на 2023 год) ,
- ▶ Хорватия (статья 29 Конституции 1990 года в редакции 2014 года) ,
- ▶ Эстония (статья 21 Конституции 1992 года в редакции 2015 года) ,
- ▶ Южная Африка (статья 35 Конституции с последними изменениями и дополнениями от 2023 года)
- ▶ Япония (статьи 34 и 37 Конституции 1947 года) ,

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвокатуры как института:
- ▶ Ангола (статья 193 Конституции в редакции 2022 года)
- ▶ Армения (статья 64 Конституции 1995 года в редакции 2015 года)
- ▶ Бахрейн (статья 104 пункт (d) Конституции 2002 года с последними изменениями от 2018 года)
- ▶ Болгария (статья 134 Конституции 1991 года в редакции 2023 года)
- ▶ Бразилия (статья 133 Конституции 1988 года в редакции 2023 года) ,
- ▶ Вьетнам (часть вторая статьи 132 Конституции 2001 года)
- ▶ Йемен (статья 151 Конституции 1991 года)
- ▶ Оман (Глава 4 «Адвокатура» Основного закона 2021 года)
- ▶ Северная Македония (статья 53 Конституции 1991 года)

Конституционное закрепление статуса адвокатуры

- ▶ Конституционное закрепление статуса адвокатуры как института:
- ▶ Словения (статья 137 Конституции 1990 года по состоянию на 2021 год)
- ▶ Таджикистан (статья 92 Конституции 1994 года в редакции 2016 года)
- ▶ Узбекистан (глава 24, статьи 141-142 Конституции 2023 года)
- ▶ Украина (статья 59 Конституции 1996 года с последующими изменениями и дополнениями)
- ▶ Хорватия (статья 27 Конституции 1990 года в редакции 2014 года)

Опыт дореволюционной России и СССР



Судебная реформа 1864 года

Записка Государственной Канцелярии объ основных началах судопроизводства и судопроизводства гражданскаго и уголовнаго.

II-ое Отдѣленіе находитъ, что установленныя нынѣ дѣйствующими законами средства защиты лицъ находящихся подѣ слѣд-

ствіемъ и судомъ, весьма рѣдко достигаютъ своей цѣли и эта часть нашихъ узаконеній объ уголовномъ судопроизводствѣ, по общему и вполне основательному мнѣнію, едва ли не самая слабая. Охраненіе подозрѣваемыхъ самими слѣдователями не совместно съ призваніемъ сихъ послѣднихъ, ибо почти невозможно быть одному лицу и обвинителемъ и защитникомъ; участіе депутатовъ въ производствѣ слѣдствій обратилось, за исключеніемъ лишь не многихъ случаевъ, въ одну наружную форму; чтеніе докладныхъ записокъ и рукоприкладствъ доступны весьма не многимъ и при томъ въ дѣлахъ важнѣйшихъ сіе чтеніе вовсе не допускается; бытность подсудимыхъ при докладѣ ихъ дѣлъ зависитъ отъ усмотрѣнія самаго суда; защита со стороны стряпчихъ и прокуроровъ не весьма для нихъ полезна.

Судебная реформа 1864 года

Записка Государственной Канцелярии объ основных началах судопроизводства и судопроизводства гражданского и уголовного.

Для устранения сихъ недостатковъ и доставленія средствъ болѣе дѣйствительныхъ защиты предложено:

Б) дозволить защиту подсудимыхъ чрезъ присяжныхъ повѣренныхъ;

Судебная реформа 1864 года



ГЛАВА ВТОРАЯ.

О присяжных повѣренныхъ.

ОТДѢЛЕНІЕ ПЕРВОЕ.

О присяжныхъ повѣренныхъ вообще.

353. Присяжные повѣренныя состоятъ при судебныхъ мѣстахъ для занятія дѣлами по избранію и порученію тяжущихся, обвиняемыхъ и другихъ лицъ, въ дѣлѣ участвующихъ, а также по назначенію, въ определенныхъ случаяхъ, совѣтовъ присяжныхъ повѣренныхъ и предѣдателей судебныхъ мѣстъ.

354. Присяжными повѣренными могутъ быть лица, имѣющія аттестаты университетовъ, или другихъ высшихъ учебныхъ заведеній, объ окончаніи курса юридическихъ наукъ, или о выдержаніи экзамена въ сихъ наукахъ, если они, сверхъ того, прослужили не менѣе *пяти лѣтъ* по судебному вѣдомству въ такихъ должностяхъ, при исправленіи которыхъ могли пріобрѣсти практическія свѣдѣнія въ производствѣ судебныхъ дѣлъ, или, также не менѣе *пяти лѣтъ*, состояли кандидатами на должности по судебному вѣдомству (ст. 407), или же занимались судебною практикою подъ руководствомъ присяжныхъ повѣренныхъ, въ качествѣ ихъ помощниковъ.

Судебная реформа 1864 года

- ▶ «Процесс состязательный состоит главным образом в том, что перед судьей являются две стороны: обвинение и защита, сам же он играет пассивную роль и обсуждает только сказанное ему сторонами. Но обвинительная сторона представляется не частным потерпевшим лицом, а Государственным обвинителем, прокурором. Не во имя частных интересов, а преследуя интересы правосудия и общественной безопасности, действует он. В помощь ему при разыскании истины и собирании улик даны административные чины – полиция и судебные следователи. От обвиненного затем требуется защита; если он не желает защищаться, то суд дает ему защитника. В настоящее время это есть преобладающий вид процесса. Сущность его заключается именно в борьбе государства с частным человеком, притом сохраняя интересы как общества, так и частных лиц»

▶ А.Ф. Кони

Судебная реформа 1864 года

СУДЕБНЫЕ УСТАВЫ

20 ноября 1864 года,



СЪ ИЗЛОЖЕНИЕМЪ РАЗСУЖДЕНІЙ, НА КОНХЪ ОНИ ОСНОВАНЫ

Издание Государственной Канцелярии.



ЧАСТЬ ВТОРАЯ.

САНКТПЕТЕРБУРГЪ.

1866.

При первоначальномъ обсужденіи настоящей главы предложено было: во 1-хъ, допустить защиту обвиняемыхъ при предварительномъ слѣдствіи, и

во 2-хъ, распространить на предварительныя слѣдствія гласность судопроизводства.

Предложенія эти не приняты по слѣдующимъ причинамъ:

во 1-хъ: *о защитѣ обвиняемыхъ при слѣдствіи.*

На судѣ, гдѣ дѣйствуетъ особый обвинитель, ему противопоставляется защитникъ обвиняемаго, но при предварительномъ слѣдствіи весьма трудно поставить такого защитника въ надлежащія границы, и нельзя не опасаться, что онъ сочтетъ своею обязанностию противодѣйствовать собранію обличительныхъ доказательствъ и способствовать обвиняемому въ сокрытіи слѣдовъ преступленія. Въ этихъ видахъ, не только не установлено назначенія защитниковъ при предварительномъ слѣдствіи, но и отмѣнено требованіе депутатовъ отъ сословій, къ которымъ принадлежатъ обвиняемые, между прочимъ потому, что назначеніе депутатовъ можетъ воспрепятствовать успѣху законныхъ дѣйствій обвинительной власти преждевременнымъ оглашеніемъ обстоятельствъ, которыя могутъ повести къ изобличенію виновнаго (*журн. 1864 г. № 47, стр. 52*).

Судебная реформа 1864 года

СУДЕБНЫЕ УСТАВЫ

20 ноября 1864 года,



СЪ ИЗЛОЖЕНИЕМЪ РАЗСУЖДЕНІЙ, НА КОНХЪ ОНИ ОСНОВАНЫ

Издание Государственной Канцелярии.



ЧАСТЬ ВТОРАЯ.

САНКТ-ПЕТЕРБУРГЪ.

1866.

Безусловное уравниеніе правъ прокурора и подсудимаго касательно вызова къ судебному слѣдствію тѣхъ лицъ, о допросѣ которыхъ на судѣ стороны предъявлять свои требованія, невозможно по той причинѣ, что отношенія ихъ къ дѣлу не во всемъ между собою сходны. Прокуроръ есть обличитель преступленія во имя закона, видамъ котораго осужденіе невиннаго еще болѣе противно, чѣмъ оправданіе виновнаго. Поэтому, цѣлью всѣхъ дѣйствій прокурора должно быть не обвиненіе, но *исключительно раскрытіе истины*, въ чемъ бы она ни состояла—въ виновности или невинности подсудимаго. Правда, прокуроръ является на судѣ какъ обвинитель, но онъ составляетъ обвинительный актъ и поддерживаетъ во время судебного слѣдствія обвиненіе не для того, чтобы добиться *во чтобы ни стало* осужденія обвиняемаго, но единственно для того, чтобы опредѣлительнымъ указаніемъ всѣхъ представляющихся въ дѣлѣ поводовъ и оснований къ обвиненію дать возможность объяснить ихъ съ точки зрѣнія защиты, и даже вовсе устранить, если они могутъ быть опровергнуты. Чѣмъ неопредѣлительнѣе обвиненіе, тѣмъ затруднительнѣе оправданіе. Чѣмъ менѣе полноты въ обвинительныхъ доводахъ прокурора, тѣмъ болѣе останется неразъясненныхъ судебнымъ состязаніемъ поводовъ и оснований къ обвиненію, которые могутъ подѣйствовать на судей, во вредъ подсудимому, всею кажущееся на первый взглядъ и неоспоренною никѣмъ, силою обличенія. Вслѣдствіе того, прокуроръ обязанъ выставить всѣ представляющіяся въ дѣлѣ противъ подсудимаго доказательства и улики; но имѣя въ виду, что конечная цѣль его дѣйствій есть раскрытіе истины, онъ не долженъ представлять дѣло въ одностороннемъ видѣ, дабы при защитѣ, неравносильной съ обвиненіемъ, не ввести судей въ заблужденіе. Дѣйствуя такимъ образомъ, прокуроръ обязанъ требовать къ судебному слѣдствію всѣхъ свидѣтелей, которыхъ показанія могутъ служить къ раскрытію истины, а не тѣхъ исключительно, свидѣтельствомъ которыхъ подкрѣпляется обвиненіе. Не таковы отношенія подсудимаго къ дѣлу. Даже невинный подсудимый, въ своемъ естественномъ стремленіи оправдаться всѣми зависящими отъ него способами, не станетъ различать существенныхъ обстоятельствъ дѣла отъ несущественныхъ, но пожелаетъ, конечно, подкрѣпить свидѣтельскими показаніями какъ тѣ, такъ и другія обстоятельства. Что же касается до подсудимыхъ, желающихъ скрыть свою вину, то они употребляютъ обыкновенно всѣ средства, чтобы запутать дѣло и затруднить правосудіе, и могутъ употребить во зло право вызова въ судѣ свидѣтелей, если оно будетъ ни чѣмъ неограничено. Посему, прокурору не можетъ быть отказано въ вызовѣ свидѣтелей, указанныхъ имъ въ обвинительномъ актѣ или въ особомъ требованіи, предъявленномъ предсѣдателю суда во время приговорительныхъ къ суду распоряженій (*об. зап. 1865 г., стр. 286 и 287*).

Судебная реформа 1864 года

- ▶ «Во всяком случае, необходимо решить вопрос о том, что такое адвокат? Врач ли у постели больного, обязанный по первому зову идти ко всякому болящему, или сотрудник общества в расследовании истины? Вопрос, конечно, решается в последнем смысле, т.к. противоположное решение делало бы знания и способности предметом сделок, лишенных всякого нравственного характера. Подобное положение вещей в обществе являлось бы весьма неутешительным, т.к. для общества знания и способности только настолько и имеют значение, насколько их проявление проникнуто внутренним убеждением и целями общественной пользы. Посему адвокат может не быть врачом у постели больного, т.е. не защищать дела, несогласного с его убеждениями. ... Гораздо правильнее смотреть на деятельность адвоката как на деятельность, способствующую к раскрытию истины.»

▶ А.Ф. Кони

Судебная контрреформа 1880-1890-х годов



ОТКУДА ИДЕТЬ ДЕМОРАЛИЗАЦІЯ НАШЕЙ АДВОКАТУРЫ?

Начала второго десятилітія адвокатской дѣятельности, приведшаго теперь къ такому полному нравственному дефициту, совпадаетъ съ тѣмъ поворотнымъ эпохою, когда общественные идеалы и стремленія, вызванныя къ жизни рядомъ послѣдовательныхъ великихъ социальныхъ реформъ, стали подвергаться сокращенію и оскѣбленію, когда «руководящая» пресса выдвинула изъ себя столь мало ожидаемыхъ риторическихъ, изъ недръ силъ добавившихся контрреформъ, возвратитъ къ прежнимъ судебнымъ порядкамъ; когда требовалось «дѣло» и выкатывались «дѣльцы», когда Гауковъ принялъ рѣшеніе «годить», а на поляхъ есе-распаханной адвокатской нивы процвѣталъ Власовичишъ. Съ этой поры начинаютъ пустовать университетскія аудитории, а студенты дѣлаются похожими на брамыя карасари; съ этой поры молодежь вмѣсто эстетическихъ изученій начинаетъ руководиться теоріей борьбы за существованіе, и разнузданный, до цаннама откровенный эгоизмъ вытѣсняетъ послѣдніе альтруистическіе задатки недавняго прошлаго; съ этой поры, очень веселы, является проповѣдь о непротивленіи злу, а спириты и мистика собираются вокругъ себя многочисленную аудиторию. Все это въ нестройной смѣсь складывается въ одну общую массу, которая подъ фирмою «пшаво жировоарчіна» и идетъ на потребу «пшавъ людей».

И. Н. Обвинковичъ.

Советская Россия, СССР



Адвокатов надо брать
в ежовые рукавицы и
ставить в осадное положение,
ибо эта интеллигентская
сволочь часто паскудничает

В.И. Ленин

Основные вехи развития адвокатуры

- ▶ Декреты о судах № 1 от 22 ноября 1917 года и № 2 от 7 марта 1918 года – были распущены старые коллегии адвокатов и образованы новые коллегии правозащитников.
- ▶ "Положение о коллегии защитников" (утв. Наркомюстом РСФСР 05.07.1922) – требуется стаж «ответственной работы не менее 2-х лет в органах советской юстиции» (судьи, следователи, члены коллегии отделов юстиции, консультанты и правозащитники); либо прохождение испытания в особой комиссии, образуемой под председательством председателя совнарсуда. Контроль со стороны Наркомюста
- ▶ Постановление СНК СССР от 16.08.1939 № 1219 «Об утверждении Положения об адвокатуре СССР» – членами коллегий адвокатов могли стать лица, имеющие высшее юридическое образование, среднее юридическое образование при стаже работы по юридической специальности не менее одного года, и не имеющие юридического образования, но проработавшие на юридических должностях не менее трёх лет. Сохраняется контроль со стороны Министерства юстиции
- ▶ Закон РСФСР от 25.07.1962 "Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР"
- ▶ Закон СССР от 30.11.1979 «Об адвокатуре в СССР» – большая свобода адвокатского самоуправления, ослабление контроля со стороны Министерства юстиции, определение задач адвокатуры, прав, обязанностей членов коллегии адвокатов и других общих вопросов деятельности адвокатуры.
- ▶ Закон РСФСР от 20.11.1980 "Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР"

Конституция СССР 1977 года



КОНСТИТУЦИЯ (ОСНОВНОЙ ЗАКОН) СОЮЗА СОВЕТСКИХ СОЦИАЛИСТИЧЕСКИХ РЕСПУБЛИК

*Принята на внеочередной седьмой сессии
Верховного Совета СССР девятого созыва
7 октября 1977 года.*

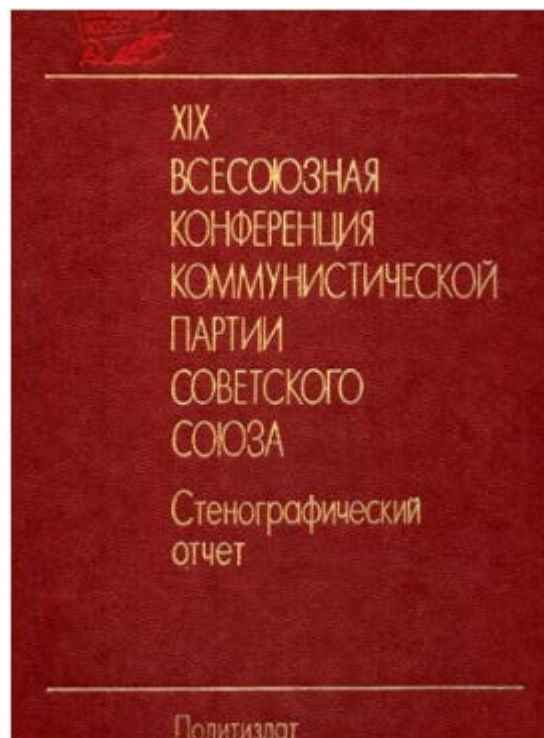
Статья 161. Для оказания юридической помощи гражданам и организациям действуют коллегии адвокатов. В случаях, предусмотренных законодательством, юридическая помощь гражданам оказывается бесплатно.

Организация и порядок деятельности адвокатуры определяются законодательством Союза ССР и союзных республик.

Роль адвоката

- ▶ «Даже защищая кого-либо, адвокату необходимо помнить, что советское государство окружено врагами и действовать не в интересах клиента, а в интересах строительства социализма, нашего государства [СССР]»
 - ▶ А.Я. Вышинский, 1934 г.
- ▶ «Исполнение адвокатом своего долга до конца, понимание своей большой роли в деятельности суда, исключаящее возможность превратить защиту преступника в оправдание преступления, непосредственное и действенное участие в работе суда, направленное на воспитание граждан СССР в духе преданности Родине и делу коммунизма – есть служение социалистическому обществу. ... Государственное значение общественной функции защитника находит иногда выражение в формуле – защитник – помощник суда»
 - ▶ А.Л. Цыпкин, 1959 г.
- ▶ «Адвокатура призвана содействовать более успешному осуществлению функций советского социалистического правосудия. Вступая в уголовный процесс ... адвокат становится участником уголовного судопроизводства, хотя и связанным с подзащитным, но тем не менее самостоятельно осуществляющим функцию огромного общественного значения: защищая обвиняемого (подсудимого), он тем самым содействует осуществлению задач социалистического правосудия»
 - ▶ Б.Ф. Абушахмин, 1976 г.

Резолюции XIX Всесоюзной конференции КПСС 1988 года



РЕЗОЛЮЦИЯ «О ПРАВОВОЙ РЕФОРМЕ»

8. Конференция придает важное значение повышению роли адвокатуры как самоуправляющейся ассоциации по оказанию юридической помощи гражданам, государственным предприятиям и кооперативам, представительству их интересов в суде, других государственных органах и в общественных организациях. Должно быть расширено участие защитников в предварительном следствии и судопроизводстве.

Современная Россия



Концепция судебной реформы 1991 года



- ▶ достаточное число адвокатов, причем не только в крупных городах;
- ▶ возможность для обвиняемых беспрепятственно нанять защитника с соответствующей оплатой его из государственного бюджета с одновременным контролем качества защиты со стороны адвокатского сообщества;
- ▶ вывод адвокатуры из-под контроля Министерства юстиции;
- ▶ обеспечение независимости и высокого престижа судебной защиты

Конституция Российской Федерации 1993 года



Статья 48

1. Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

2. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения.

Основные вехи развития адвокатуры

- ▶ Письмо Министерства юстиции СССР от 26 июля 1990 года № К-7-467, разрешившее союзным республикам в целях удовлетворения повышенного спроса населения на юридическую помощь создавать так называемые «параллельные» или «альтернативные» коллегии адвокатов.
- ▶ Инструктивное письмо Министерства юстиции РФ от 20.06.94 № 09-08/49-94 «О "параллельных" коллегиях адвокатов» - утверждает, что образование параллельных коллегий сыграло положительную роль в создании здоровой конкуренции в деятельности адвокатуры.
- ▶ Положение о лицензировании деятельности по оказанию платных юридических услуг на территории РФ (утверждено постановлением Правительства РФ от 15 апреля 1995 г. № 344) – Министерству юстиции РФ и органам юстиции субъектов РФ была разрешена выдача лицензий на оказание платных юридических услуг физическим лицам (индивидуальным предпринимателям) и юридическим лицам независимо от их организационно-правовой формы при условии, что лицензиат имеет диплом образовательного учреждения РФ о высшем юридическом образовании и стаж работы по юридической специальности не менее трех лет. Лицензирование было упразднено в 1998 году.
- ▶ Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» - существенно ослабил влияние Министерства юстиции на деятельность адвокатуры, предусмотрел различные формы адвокатской практики.



Основные правовые позиции Конституционного Суда РФ

Постановление от 28 января 1997 г № 2-П

- ▶ Гарантируя право на получение именно квалифицированной юридической помощи, государство должно, во-первых, обеспечить условия, способствующие подготовке квалифицированных юристов для оказания гражданам различных видов юридической помощи, в том числе в уголовном судопроизводстве, и, во-вторых, установить с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования и критерии. Участие в качестве защитника в ходе предварительного расследования дела любого лица по выбору подозреваемого или обвиняемого может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми профессиональными навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь.
- ▶ 4. В настоящее время организационно - правовой формой деятельности адвокатов являются коллегии адвокатов, создаваемые на основании Положения об адвокатуре РСФСР, утвержденного Законом РСФСР от 20 ноября 1980 года, и в установленном им же порядке. В названном Положении формулируются и определенные профессиональные требования к адвокатам, призванные обеспечивать квалифицированный характер оказываемой ими юридической помощи с учетом высокой значимости для личности и общества в целом принимаемых в уголовном судопроизводстве решений.

Постановление от 23 декабря 1999 г № 18-П

- ▶ Деятельность, имеющую публично - правовой характер, осуществляют также адвокаты, на которых возложена публичная обязанность обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина (в том числе по назначению судов), гарантируя тем самым право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, что вытекает из статей 45 (часть 1) и 48 Конституции Российской Федерации.
- ▶ Публично - правовые задачи обязывают адвокатов и занимающихся частной практикой нотариусов в установленных законом случаях обеспечивать льготное или бесплатное юридическое обслуживание социально незащищенных граждан. Выполнение этих публично значимых для общества и государства задач обуславливает необходимость предоставления соответствующих гарантий со стороны государства.

Постановление от 16 июля 2004 г № 15-П

- ▶ Федеральным законом "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" предусмотрено, что для приобретения статуса адвоката, дающего в том числе право участвовать в судопроизводстве в качестве представителя доверителя, необходимы определенный уровень юридического образования, стаж работы по юридической специальности или стажировка в адвокатском образовании, положительное решение квалификационной комиссии, принимаемое после сдачи квалификационного экзамена, отсутствие непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления (статья 9). Кроме того, в целях реализации конституционных прав граждан и их объединений, в частности права на судебную защиту и права на получение квалифицированной юридической помощи, названным Федеральным законом предусмотрены специальные требования к организации адвокатской деятельности и адвокатуры, а также комплекс правовых гарантий, обеспечивающих независимость адвоката при осуществлении им своих обязанностей, полноту и качество предоставляемых юридических услуг, страхование риска его ответственности за нарушение условий заключенного с доверителем соглашения (статьи 3, 6 - 8, 13, 16 - 19).

Постановление от 16 июля 2004 г № 15-П

- ▶ Исходя из конституционной природы правосудия, осуществление которого возложено на суды как органы государственной (судебной) власти (статья 10; статья 11, часть 1; статья 118, части 1 и 2, Конституции Российской Федерации), и обязанности государства гарантировать каждому судебную защиту, в том числе путем определения порядка получения квалифицированной юридической помощи, а также особых требований, предъявляемых к членам адвокатских образований, законодатель вправе предусмотреть преимущества для адвокатов при допуске их в качестве представителей в суде, если необходимость таких преимуществ обусловлена публичными интересами, что, например, имеет место в уголовном судопроизводстве в отношении представителей обвиняемого (Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 28 января 1997 года). Однако при этом он должен обеспечивать баланс публичных интересов и прав и законных интересов лица при выборе представителя для судебной защиты, не допуская несоразмерного ограничения как права на судебную защиту, так и права на получение квалифицированной юридической помощи. Данное требование является обязательным для законодателя и при определении условий и критериев допуска представителей организаций для участия от ее имени в арбитражном процессе.

Постановление от 16 июля 2004 г № 15-П

- ▶ Государство, допуская в действующей системе правового регулирования возможность выступать в арбитражном суде в качестве представителей организаций штатных сотрудников либо адвокатов, а в качестве представителей граждан - иных, помимо адвокатов, лиц, оказывающих юридическую помощь, тем самым, по существу, не предъявляет особых требований к качеству предоставляемой юридической помощи и, следовательно, не гарантирует ее надлежащий уровень, а потому не вправе возлагать на организации обязанность выбирать в качестве представителей только адвокатов или содержать юристов в штате.
- ▶ Гарантируемые Конституцией Российской Федерации поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признание и равная защита различных форм собственности, право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (статьи 8 и 34; статья 37, часть 1) создают правовую основу для осуществления юридическими лицами и физическими лицами - индивидуальными предпринимателями деятельности по оказанию юридических услуг.

Постановление от 16 июля 2004 г № 15-П

- ▶ К их числу относятся организации и частнопрактикующие юристы, предмет деятельности которых - осуществляемое на основании соответствующих гражданско-правовых договоров оказание юридической помощи другим организациям и гражданам, в том числе путем судебного представительства. Однако часть 5 статьи 59 АПК Российской Федерации - в системной связи с пунктом 4 статьи 2 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" - лишает их возможности выполнять взятые на себя по договору обязательства по представительству интересов клиента в арбитражном суде в случаях, когда клиентом является не гражданин, а организация. Это означает, что в данном случае законодатель избрал критерием для ограничения допуска к участию в качестве представителей в арбитражном процессе не квалификационные требования, связанные с качеством юридической помощи и необходимостью защиты соответствующих публичных интересов, а лишь организационно-правовую форму, в которой выступает участник судопроизводства, нуждающийся в юридической помощи.
- ▶ Между тем сама по себе организационно-правая форма участника судопроизводства (физическое либо юридическое лицо, гражданин либо организация) не предопределяет различия в условиях и характере оказываемой ему юридической помощи при представительстве в арбитражном процессе и не свидетельствует о существовании таких различий. Следовательно, вводящая названный критерий часть 5 статьи 59 АПК Российской Федерации, при том что индивидуальные предприниматели и иные граждане в арбитражном процессе (а в гражданском процессе - и организации) не ограничены в выборе представителя, не отвечает принципам соразмерности и справедливости, которые должны соблюдаться при ограничении в конституционно значимых целях свободы договоров, свободного использования своих способностей для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности. Тем самым нарушается и конституционный принцип юридического равенства, поскольку адвокаты и их объединения произвольно ставятся в привилегированное положение по отношению к частнопрактикующим юристам и организациям, предметом деятельности которых является оказание юридической помощи, включая представительство в суде.

Постановление от 16.07.2020 № 37-П

- ▶ Указанные нормы не ограничивают право лиц, участвующих в деле, иметь нескольких представителей. Такая возможность — когда хотя бы один представитель в силу императивного указания закона должен иметь высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности, а иные в силу обусловленной их статусом учредителей или трудовыми отношениями правовой связи между ними и организацией обладают практическими познаниями и могут довести до суда значимую информацию, — отвечает как цели реализации права на доступ к суду, так и целям достижения процессуальной эффективности, экономии в использовании средств судебной защиты, прозрачности осуществления правосудия, поскольку позволяет сторонам разбирательства представить суду свои доводы максимально компетентно, наиболее полно раскрыть детали спорных материальных правоотношений.
- ▶ Соответственно, требуя, чтобы при наличии у лица, участвующего в деле, нескольких представителей хотя бы один из них имел высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности, указанные нормы не накладывают тех же ограничений в части квалификационных требований на иных представителей данного лица. Это не расходится и с подходами, принятыми законодателем в иных отраслях права»..

Постановление от 10 ноября 2022 г №

49-П

- ▶ Будучи независимым профессиональным советником по правовым вопросам, на которого законом возложена обязанность защищать права и свободы человека и гражданина (в том числе по назначению судов), адвокат осуществляет деятельность, имеющую публично-правовой характер, реализуя гарантии права каждого на получение квалифицированной юридической помощи. Осуществление соответствующих публичных функций предполагает создание нормативно-правовых и организационных механизмов, обеспечивающих законность и независимость в деятельности адвокатов с учетом специфики адвокатуры как профессионального сообщества адвокатов, которое, будучи институтом гражданского общества, не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления и действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов (пункты 1 и 2 статьи 3 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"). В то же время приобретение статуса адвоката выступает формой реализации права свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (статья 37, часть 1, Конституции Российской Федерации).
- ▶ Конституция Российской Федерации - хотя она и не содержит положений, непосредственно определяющих статус адвоката и адвокатуры, - предполагает урегулирование такого статуса в федеральном законе с тем, чтобы они отвечали своему конституционному предназначению быть элементом механизма реализации конституционных прав на судебную защиту и на юридическую помощь и вместе с тем обеспечивали гарантии конституционных прав граждан, выбравших профессию адвоката.

Постановление от 10 ноября 2022 г №

49-П

- ▶ 3. В силу предписаний статей 1, 2, 17, 18, 45, 46, 48, 52 и 53 Конституции Российской Федерации государство, с одной стороны, обязано урегулировать статус адвоката так, чтобы он мог эффективно выполнять функции правовой защиты, возложенные на него Конституцией Российской Федерации и федеральным законом, с учетом в том числе того, что деятельность адвокатов не только способствует отправлению правосудия, но и является одним из элементов гражданского контроля за законностью деятельности органов публичной власти. С другой стороны, государство призвано не допускать, чтобы статус адвоката использовался вопреки своему предназначению; оно должно обеспечивать правовыми средствами доверие общества к деятельности адвокатов и институту адвокатуры в целом и тем самым защищать право граждан на судебную защиту и право на получение ими юридической помощи от лиц, отвечающих специальным требованиям - как квалификационным, так и морально-нравственным.
- ▶ Осуществляя соответствующее регулирование, законодатель обладает достаточной дискрецией и вправе учитывать конкретные социально-правовые условия, в частности значительно расширившиеся возможности получения гражданами квалифицированной юридической помощи, в том числе оказываемой адвокатами, по сравнению с ситуацией на момент принятия Конституции Российской Федерации.

СПАСИБО ЗА
ВНИМАНИЕ!