

Заборовский В.В.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА АДВОКАТА В УКРАИНЕ

Цель: Исследование понятия и структуры правового статуса адвоката в Украине и его закрепления в Законе Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности».

Методология: Автором применялись формально-юридический метод и метод включенного наблюдения.

Результаты: В статье формулируется положение о том, что правовой статус адвоката представляет собой сочетание прав, обязанностей адвоката, ответственности и гарантий его деятельности. Также сделан вывод о том, что Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» не оправдал связанные с ним надежды по повышению правового статуса адвоката в обществе, отмечено, что ряд прав и гарантий деятельности адвоката, закрепленных в законе, носит декларативный характер.

Новизна/оригинальность/ценность: Статья представляет научную ценность, поскольку она является одной из первых попыток анализа правового статуса адвоката в Украинской Республике по новому законодательству.

Ключевые слова: адвокат, правовой статус адвоката, права адвоката, правовая помощь, гарантии деятельности адвоката.

Zaborovsky V.V.

FEATURES ADVOCATE'S LEGAL STATUS IN UKRAINE

Purpose: Research of concept and structure of legal status of the advocate in Ukraine and his fixing in the Law of Ukraine «About advocacy profession and advocate's activity».

Methodology: The author applied formal-legal method and a method of the included supervision.

Results: In article situation that legal status of advocate represents a combination of the rights, duties of the advocate, responsibility and guarantees of his activity is formulated. The conclusion that the Law of Ukraine «About advocacy profession and advocate's activity» did not justify the related hopes on increase of legal status of the advocate in society is also drawn, it is noted that a number of the rights and guarantees of activity of the advocate, fixed in the law, has declarative character.

Novelty/originality/value: Article represents the scientific value as it is one of the first attempts of the analysis of legal status of advocate in the Ukrainian republic by the new legislation.

Keywords: advocate, legal status of the advocate, right of the advocate, legal aid, guarantees of activity of the lawyer.

Высшей юридической гарантией прав и свобод человека и гражданина является их судебная защита (ст. 55 Конституции Украины). Такая судебная защита осуществляется путем конституционного, гражданского, хозяйственного, административного и уголовного судопроизводства. Реализация судебной защиты во всех видах производства неразрывно связана с одним из основных конституционных прав человека и гражданина в Украине, а именно с правом на получение правовой помощи. Несомненным остается факт, что основным субъектом, на которого возложена обязанность предоставления такой помощи, является адвокатура, которая в цивилизованном мире служит индикатором уровня развития демократии в обществе. Кроме этого, надлежащая деятельность адвокатуры – это один из основных признаков определения уровня защищенности прав человека.

В данном случае следует согласиться с утверждением Комитета министров Совета Европы, который отмечает важную роль адвокатов в обеспечении защиты прав человека, рассматривая их

деятельность как одну из основных составляющих развития верховенства права в каждой стране¹.

Проблема определения термина «правовой статус адвоката» и его составляющих была предметом исследований многих современных ученых. Среди ученых, которые исследовали отдельные аспекты данной проблемы, целесообразно выделить труды А.Д. Бойко, Т.В. Варфоломеевой, С.Ф. Сафулько, А.Д. Святоцкого, П.В. Хотенец и других.

Для раскрытия вопроса о правовом статусе адвоката автор ставит перед собой задачу провести теоретический анализ терминов «статус», «правовой статус адвоката», раскрыть составные элементы последнего, а также проанализировать отдельные нормы Закона Украины «Об адвокатуре

¹ Экспертное заключение по проекту Закона Украины «О бесплатной правовой помощи» от 23 декабря 2008 г. в рамках Совместной программы Совета Европы и Европейской Комиссии «Прозрачность и эффективность судебной системы Украины» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: URL: <http://www.minjust.gov.ua/19278>; Пятин Е.И. Вопросы доступности для населения России квалифицированной юридической помощи, оказываемой адвокатами // Новый юридический журнал. – 2013. – № 1. – С. 200–207

и адвокатской деятельности», раскрывающие определенные аспекты правового статуса адвоката.

Термин «адвокат» означает «юридический консультант», «судебный защитник». Этот термин происходит от латинского слова «advocare» – призвать на помощь. Под указанным термином всегда воспринимался юрист, оказывающий профессиональную правовую помощь путем консультаций, защиты интересов клиентов в суде и т. п. Впервые в украинском законодательстве официальное закрепление термина «адвокат» состоялось лишь с принятием Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»², в п. 1 ч. 1 ст. 1 которого указано, что адвокат – физическое лицо, осуществляющее адвокатскую деятельность на основаниях и в порядке, предусмотренном настоящим законом. До этого времени, в частности в предыдущем Законе Украины «Об адвокатуре» (утратил силу в связи с принятием Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»), раскрытие термина «адвокат» происходило путем определения требований к лицу, которое может быть претендентом на получение статуса адвоката (ст. 2 Закона Украины «Об адвокатуре»).

Для раскрытия поставленного нами вопроса необходимо раскрыть термин «статус». В данном случае можно сделать однозначный вывод о том, что в юридической литературе термин «статус» разработан применительно к конкретной личности (например адвоката, судьи, прокурора и т. п.), а поэтому как в теории, так в практике присутствуют разные взгляды на элементный состав статуса. По нашему мнению, наиболее благоприятным для целей исследования правового статуса адвоката является подход, который в своем диссертационном исследовании раскрывает П.В. Хотенец: термин «статус адвоката» включает права и обязанности адвоката, ответственность адвоката и гарантии его деятельности. Эти три элемента составляют общий статус адвоката, рядом с которым следует выделять и его статус в отдельных правоприменительных процедурах³. В данном случае П.В. Хотенец определяет два блока, составляющих правовой статус адвоката, а именно права, обязанности, ответственность и гарантии деятельности адвоката как субъекта соответствующих правоотношений и как члена определенной адвокатской корпорации.

Итак, наиболее распространенным является восприятие статуса адвоката, который включает в себя сочетание прав и обязанностей адвоката, ответственности и гарантий его деятельности, закрепленных в Законе Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», в актах процессуального законодательства (в том числе и гражданского процессуального), а также в корпоративных актах тех или иных адвокатских объединений.

В то же время в юридической литературе имеются и другие понимания правового статуса адвоката. Так, А.Д. Бойко в своем диссертационном исследовании указывает, что кроме вышеупомянутых элементов термин «правовой статус» включает в себя также и требования, которые предоставляют право лицу осуществлять адвокатскую деятельность. Он отмечает, что научное и практическое значение указанного термина заключается в том, что на его основе формируются требования, определяющие профессиональную компетентность адвоката, программы профессиональной подготовки претендентов на статус адвоката, а также систему повышения квалификации как адвокатов, так и руководителей адвокатских объединений⁴. Этот же автор указывает и на необходимость больше внимания уделять моральным качествам претендента на получение статуса адвоката, которые повысят уровень оказания квалифицированной юридической помощи адвокатами.

Одним из шагов обеспечения возможности предоставления высококачественной профессиональной правовой помощи является деятельность независимой профессиональной адвокатуры в осуществлении защиты, представительства и предоставление других видов правовой помощи клиенту. С этой целью и был принят Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», которого ожидали много лет и на который возлагалось много надежд, поскольку предыдущий Закон Украины «Об адвокатуре» уже не обеспечивал эффективных условий для развития и деятельности адвокатуры, а главное, не отвечал современным реалиям осуществления эффективной защиты (представительства) в условиях правового общества.

Проанализировав положения указанного Закона, на первый взгляд, можно сделать вывод о значительном повышении правового статуса адвоката путем существенного расширения круга его полномочий, увеличения гарантий его

2 Об адвокатуре и адвокатской деятельности: Закон Украины от 5 июля 2012 г. № 5076-VI // Официальный вестник Украины. – 2012. – № 62. – Ст. 17.

3 Хотенец П.В. Правовой статус адвоката в Украине: Автореф. дис. ... канд. юрид. – Х., 2002. – С. 11.

4 Бойков А.Д. Статус адвоката: содержание, квалификационные требования и принципы адвокатской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2010. – С. 9.

деятельности, определенного урегулирования его ответственности. Но в данном случае, к сожалению, следует согласиться с утверждением Александра Заруцкого: «Новым законом объем профессиональных прав адвокатов количественно увеличен, однако в основном не путем качественных изменений, а путем фактически искусственного выделения определенных прав из перечня тех, которые гарантировались и раньше»⁵. Кроме того, следует констатировать и тот факт, что ряд из таких прав имеет только декларативный характер и должным образом не может использоваться в практической деятельности адвоката.

Так, в п. 7 ч. 1 ст. 20 данного Закона предусмотрено, что адвокат имеет право собирать сведения о фактах, которые могут быть использованы как доказательства, в установленном законом порядке спрашивать, получать и изымать вещи, документы, их копии, знакомиться с ними и опрашивать лиц с их согласия. В данном случае совершенно не урегулирован процессуальный порядок изъятия адвокатом от лиц вещей и документов, а потому остается непонятным механизм реализации адвокатом указанного права и процессуального статуса таких документов (вещей), в частности при рассмотрении гражданских дел. Кроме этого, адвокат лишен возможности надлежащего использования и такого закрепленного в Законе права, как право на проведение опроса лиц с их согласия. Во-первых, опять же не установлено процессуального механизма реализации адвокатом своего права, а это может привести даже к тому, что такие действия будут рассматриваться как давление на свидетеля. Во-вторых, законодателем не установлена правовая природа указанных показаний лиц, а именно возможность их отнесения к средствам доказывания, предусматриваемым, в частности, ГПК Украины.

Несомненно, что помимо ряда негативных, в данном Законе закреплено и значительное количество положительных черт. В частности, в Законе закреплена кардинально новая система формирования квалификационно-дисциплинарных комиссий адвокатуры (их состав избирается и отзывается исключительно среди числа адвокатов органами адвокатского самоуправления), что

определенным образом повышает независимость адвокатуры в целом⁶.

Положительными являются также усиление гарантий защиты деятельности адвоката, в частности установление обязанности органа или должностного лица, которые задержали адвоката или применили к нему меру пресечения, немедленно сообщить об этом в соответствующий совет адвокатов региона. Также достаточно подробно расписан порядок проведения обыска адвокатов и их осмотра. Что касается других гарантий, то они в основном имеют декларативный характер или дублируют нормы существующих законов.

Дискуссионными в связи с принятием указанного Закона остаются вопросы о привлечении адвокатов к дисциплинарной ответственности, о стажировке лица, которое изъявило желание стать адвокатом, и другие, которые являются темами отдельных научных исследований.

Итак, под правовым статусом адвоката следует понимать сочетание прав и обязанностей адвоката, ответственности и гарантий его деятельности, которые закреплены не только в Законе Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», но и в других нормативно-правовых актах. Несомненно, вышеуказанный Закон значительно повысил уровень правового статуса адвоката, но и в нем содержится ряд недостатков, которые могут негативно отразиться на процессе оказания правовой помощи в Украине.

Пристатейный библиографический список

1. Бойков А.Д. Статус адвоката: содержание, квалификационные требования и принципы адвокатской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2010.
2. Грудцына Л. Ю. Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. – 2013. – № 1.
3. Пятин Е.И. Вопросы доступности для населения России квалифицированной юридической помощи, оказываемой адвокатами // Новый юридический журнал. – 2013. – № 1.
4. Хотенец П.В. Правовой статус адвоката в Украине: Автореф. дис. ... канд. юрид. – Х., 2002.

5 Заруцкий Александр. О Законе Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: URL: <http://khpq.org/index.php?id=1346404980>.

6 Грудцына Л. Ю. Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. – 2013. – № 1. – С. 33–48.