

В.В. Заборовский – адвокат, доцент кафедры гражданского права государственного высшего учебного заведения “Ужгородский национальный университет”, к.ю.н.

### Правовая природа принципа независимости адвоката и принципа доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом по украинскому законодательству

*Аннотация:* В данной работе проведен анализ правовой природы принципов независимости адвоката и доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом по украинскому законодательству. В статье делается вывод о том, что украинский законодатель закрепляет ряд принципов, которых должен придерживаться адвокат в своих отношениях с судом и другими участниками судебного производства. Одними из основных принципов, на основе которых должны быть построены взаимоотношения адвоката и судьи, являются принципы независимости адвоката и принцип доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом, раскрытие сущности которых происходит путем наведения перечня действий, которые запрещается совершать адвокату в ходе судебного рассмотрения дела. Делается вывод о том, что анализ правовой природы данных принципов дает нам возможность более четко понять, какие именно действия могут быть квалифицированы судом в качестве нарушения адвокатом правил адвокатской этики, что в дальнейшем может привести к применению к нему мер дисциплинарного воздействия.

*Ключевые слова:* адвокат, адвокатская деятельность, принцип независимости адвоката, принцип доминантности интересов клиента, дисциплинарная ответственность адвоката, дисциплинарный проступок.

Осуществляя свою профессиональную деятельность в суде (в частности, при выполнении функции защитника в суде, представительстве интересов клиента) адвокат должен соблюдать положения значительного количества нормативно-правовых актов, которые в совокупности образуют соответствующую систему законодательства об адвокатуре. Определяющим актом, на который возложено основное внимание в регулировании деятельности адвоката в суде, являются Правила адвокатской этики. Этими Правилами устанавливаются определенные принципы, которые должен придерживаться адвокат в отношениях с судом и другими участниками судебного производства.

Актуальность данного исследования заключается в том, что анализ правовой природы некоторых из этих принципов позволит более четко понять, какие действия в сфере взаимоотношений между адвокатом и судом могут быть квалифицированы последним в качестве нарушения адвокатом Правил адвокатской этики, что в дальнейшем может привести к применению к нему мер дисциплинарного воздействия.

Анализируем научные публикации. Проблема определения правовой природы принципа независимости

адвоката и принципа доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом была предметом исследований ряда ученых. Среди ученых, которые исследовали отдельные аспекты данной проблемы, целесообразно выделить труда Н.М. Бакаяновой, Т.В. Варфоломеевой, С.А. Деханова, Л. Муллерата, Ю.И. Стецовского, Н.М. Таварткиладзе и других. Вместе с тем большинство исследований характеризуются определенной фрагментарностью, а также на сегодня остается достаточное количество дискуссионных моментов в данной сфере.

Анализ положений Правил адвокатской этики<sup>1</sup> в качестве базового акта, на который возложено основное внимание в регулировании взаимоотношений адвоката с судом и другими участниками судебного производства, дает возможность прийти к выводу, что такими принципами, на которых должны базироваться данные взаимоотношения, есть принципы: законности (ст. 43), независимости адвоката и доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом (ст. 44) и принцип честности и порядочности при осуществлении профессиональной деятельности в суде (ст. 45).

Итак, одними из основных принципов, на основе которых должны быть построены взаимоотношения адвоката и судьи, являются принципы независимости адвоката и принцип доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом. В данном случае законодатель осуществляет раскрытие указанных принципов в их взаимосвязи. Так, в соответствии со ст. 44 Правил адвокатской этики, придерживаясь принципа законности, адвокат одновременно должен быть настойчивым и принципиальным в отстаивании интересов клиента в суде, не уступать своей независимостью в защите и представительстве прав и интересов клиента с целью не ухудшить отношений с судьями; в случае совершения судом давления на адвоката – не идти на компромиссы, которые противоречат охраняемым законом интересам клиента; последовательно придерживаться принципа доминантности интересов клиента перед всеми другими интересами и соображениями, связанными с отношениями адвоката с судом. Также адвокат не должен оставлять без внимания нарушения закона, бестактное и пренебрежительное отношение суда и других участников процесса к его клиенту, его самого или адвокатуры в целом и должен реагировать на соответствующие действия в формах, предусмотренных действующим законодательством и/или актами Национальной ассоциации адвокатов Украины.

<sup>1</sup> Правила адвокатской этики, утвержденные Учредительным Съездом адвокатов Украины от 17 ноября 2012 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://vkdka.org/pravil-advokatskoji-etiki/> (дата обращения: 01.10.2015)

Принцип независимости получил еще свое отражение и в ст. 6 Правил адвокатской этики, где кроме вышеуказанных требований, адвокату в частности запрещается заниматься другой деятельностью, которая ставила его в любую зависимость от других лиц или подчинила бы его указаниям или правилам, которые могут войти в противоречие с нормами действующего законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности и этими Правилами, или могут иным образом препятствовать свободному и независимому осуществлению им адвокатской деятельности.

Необходимо обратить внимание и на то, что правовое регулирование указанного принципа в полной мере соответствует положениям Общего кодекса правил для адвокатов стран Европейского Сообщества<sup>2</sup>, в п. 2.1.1 которого указано, что задачи, которые выполняются адвокатом в процессе профессиональной деятельности, требуют его абсолютной независимости и отсутствия какого-либо влияния на него, связанного, в первую очередь, с его личной заинтересованностью или с давлением извне. Независимое положение адвоката способствует укреплению в обществе доверия к процедурам правосудия и беспристрастности судей. Таким образом, адвокату необходимо избегать любых ущемлений собственной независимости и не поступаться принципами долга ради интересов клиента, суда или других лиц. Также в целях соблюдения принципа доминантности интересов клиента, п. 4.3 данного Кодекса указано, что при соблюдении должного уважения к суду, адвокат обязан защищать интересы клиента добросовестно и с максимальной для него выгодой, однако, не выходя за предусмотренные законодательством пределы.

Вышеуказанные нормы соответствуют и положениям п. 3 Правил Международного кодекса этики (в редакции 1988 года), утвержденного Международной ассоциацией юристов<sup>3</sup> (юристы должны сохранять независимость при исполнении своего профессионального долга. Юристы, занимающиеся практикой в своих собственных интересах или, когда это разрешено, в составе партнерства, не должны осуществлять любую другую деловую деятельность или любое другое занятие, если из-за этого они могут перестать быть независимыми) и ст. 6 Кодекса профессионального поведения адвокатов, который был утвержден резолюцией ICC-ASP/4/Res.1, принятой на 3-м пленарном заседании 2 декабря 2005 года Ассамблеей государств-участников Римского статута Международного уголовного суда<sup>4</sup> (адвокат действует достойно, независимо и свободно. Адвокат не должен: допускать,

чтобы его независимость, честность или свобода были скомпрометированы в результате внешнего воздействия; делать что-либо, что может привести к любому разумному выводу о том, что его независимость была скомпрометирована).

Принцип независимости адвоката в его отношениях с судом обеспечивается прежде всего негосударственным характером формирования адвокатуры в качестве самоуправляющегося института, обеспечивающего осуществление защиты, представительства и предоставления других видов правовой помощи на профессиональной основе, а также правом самостоятельно решать вопросы организации и деятельности адвокатуры.

Соблюдение вышеуказанных норм, направленных на обеспечение независимости адвоката, является необходимым условием для осуществления его профессиональной деятельности. Потребность в соблюдении этого принципа заключается в том, что, как отмечает д.ю.н. С.А. Деханов, «независимость адвокатуры нужна прежде всего для поддержания доверия к правосудию»<sup>5</sup>.

В данном случае нужно согласиться с утверждением известного испанского адвоката, экс-президента Совета Коллегий адвокатов и Юридических обществ Европейского Сообщества Раймона Муллерата, который отмечает, что «адвокаты должны показать, что соблюдение норм профессиональной этики и соблюдения принципа независимости – это не просто способ сохранения корпоративных привилегий, но способ обеспечения реальной защиты прав клиента, свободного общества и верховенства закона»<sup>6</sup>.

Если проанализировать нормы новых Правил адвокатской этики (ст. 44) и предыдущих<sup>7</sup> (ст. 54), то следует отметить, что с указанной ст. 44 исключено положение, которое было в предыдущих Правилах, а именно о том, что адвокат не должен принимать поручение на ведение в суде дела клиента, направленного к нему судьей, который будет участвовать в судебном рассмотрении этого дела.

Непонятно с каких позиций исходил законодатель, не включив данную норму с действующими Правилами адвокатской этики, поскольку она четко запрещала выполнять адвокатом функции посредников между судьей и клиентом. Следует отметить и то, что подобная норма прописана и в законодательстве других стран. Так, как отмечает Т. В. Варфоломеева, «в Республике Узбекистан, например, действует норма, которая запрещает привлекать клиентов любыми недостойными способами, к которым отнесены использования личных и служеб-

2 Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества, принятый делегацией двенадцати стран-участниц на пленарном заседании в Страсбурге в октябре 1988 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994\\_343](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_343) (дата обращения: 01.10.2015)

3 International Code of Ethics, adopted by the International Bar Association in 1956, as amended in 1988 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.ibanet.org/Publications/publications\\_IBA\\_guides\\_and\\_free\\_materials.aspx](http://www.ibanet.org/Publications/publications_IBA_guides_and_free_materials.aspx) (дата обращения: 01.10.2015)

4 Кодекс профессионального поведения адвокатов, который был утвержден резолюцией ICC-ASP/4/Res.1, принятый на 3-м пленарном заседании 2 декабря 2005 года Ассамблеей государств-участников Римского статута Международного уголовного суда [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.icc-cpi.int/NR/rdonlyres/BD397ECF-8CA8-44EF-92C6-AB4BEED55BE2/140125/ICCASP432Res1\\_Russian.pdf](http://www.icc-cpi.int/NR/rdonlyres/BD397ECF-8CA8-44EF-92C6-AB4BEED55BE2/140125/ICCASP432Res1_Russian.pdf) (дата обращения: 01.10.2015)

5 Деханов С. А. Адвокатура в Западной Европе: опыт и современное состояние: Автореф. дис. на соискание учен. степени докт. юрид. наук: спец. 12.00.11 «Судебная деятельность; прокурорская деятельность; правозащитная и правоохранительная деятельность» / С.А. Деханов. – М., 2010. – С. 37.

6 Муллерат Л. Независимость – основной принцип юридической этики / Л. Муллерат // Адвокат. – 1996. – № 11. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1132077> (дата обращения: 01.10.2015)

7 Правила адвокатской этики, одобренные Высшей квалификационной комиссией адвокатуры при Кабинете Министров Украины от 1 октября 1999 года № 6/VI (утратили силу) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://zakon.nau.ua/doc/?doc\\_id=574016](http://zakon.nau.ua/doc/?doc_id=574016) (дата обращения: 01.10.2015)

ных связей с работниками правоохранительных органов для получения клиентов, предложение клиенту своей помощи вместо выбранного им адвоката, обещать клиенту достижения положительного решения по делу и тому подобное. Аналогичные запреты, а также недопустимость пользоваться услугами посредников предусмотрены в Правилах профессиональной этики адвоката Республики Беларусь»<sup>8</sup>.

Другим принципом, на основе которого также должны базироваться взаимоотношения адвоката с судом есть принцип доминантности интересов клиента. Исследуя вопрос о принципе доминантности интересов клиента в отношениях адвоката с судом, заслуживает внимание и мнение Н.М. Таваркиладзе, которая отмечает, что «поскольку не все интересы клиента (подозреваемого, обвиняемого, подсудимого), опосредованные законом и закрепленные в его субъективных правах, возникает вопрос, распространяется принцип доминирования на все интересы клиента или только на законные?»<sup>9</sup>.

Осуществляя свою профессиональную деятельность адвокат должен учесть, что «до тех пор, пока истина не установлена и не закреплена в судебном решении или приговоре, невозможно определить, правомерен интерес подзащитного или нет. К моменту вынесения решения адвокат обязан руководствоваться презумпцией законности интересов подзащитного»<sup>10</sup>. Заслуживает внимания и мнение Ю.И. Стецовского, который отмечает, что «стремление обвиняемого защищаться от обвинения (его материальный интерес) всегда законно; незаконными могут быть те или иные способы защиты»<sup>11</sup>.

Исходя из указанного можно прийти к выводу, что, следуя принципу доминантности интересов клиента в отношении адвоката с судом, адвокат должен учесть, что интересы клиента находятся вне его контроля. В то время как способы защиты, которые должны использоваться адвокатом для достижения благоприятного результата для клиента, выбираются им самим, а потому априори должны быть законными.

Учитывая вышеуказанное, можно прийти к выводу, что украинский законодатель закрепляет ряд принципов, которых должен придерживаться адвокат в своих отношениях с судом и другими участниками судебного производства, а именно: принципа законности, принципа независимости адвоката и преимущества интересов клиента в отношениях адвоката с судом и принципа честности и порядочности при осуществлении профессиональной деятельности в суде. Одними из основных принципов, на основе которых должны быть построены взаимоотношения адвоката и судьи, являются принципы независимости адвоката и принцип доминантности

интересов клиента в отношениях адвоката с судом. Раскрытие сущности данных принципов происходит путем наведения перечня действий, которые запрещается совершать адвокату в ходе судебного рассмотрения дела. Исходя из этого можно прийти к выводу, что анализ правовой природы данных принципов в сфере взаимоотношений между адвокатом и судом дает нам возможность более четко понять, какие именно действия могут быть квалифицированы последним в качестве нарушения адвокатом правил адвокатской этики, что в дальнейшем может привести к применению к нему мер дисциплинарного воздействия.

#### *Пристатейный библиографический список*

- Бакаянова Н.М. Этические принципы адвокатуры в Украине: монография / Н.М. Бакаянова. – Одесса: Юрид. л-ра, 2005. – 152 с.
- Варфоломеева Т.В. Внедрение международных правил адвокатской этики в Украине / Т.В. Варфоломеева // Вестник Академии адвокатуры Украины. – 2009. – № 1. – С. 7-20.
- Деханов С. А. Адвокатура в Западной Европе: опыт и современное состояние: Автореф. дис. на соискание учен. степени докт. юрид. наук: спец. 12.00.11 «Судебная деятельность; прокурорская деятельность; правозащитная и правоохранительная деятельность» / С.А. Деханов. – М., 2010. – 52 с.
- Кодекс профессионального поведения адвокатов, который был утвержден резолюцией ICC-ASP/4/Res.1, принятый на 3-м пленарном заседании 2 декабря 2005 года Ассамблеей государств-участников Римского статута Международного уголовного суда [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.icc-cpi.int/NR/rdonlyres/BD397ECF-8CA8-44EF-92C6-AB4BEED55BE2/140125/ICCASP432Res1\\_Russian.pdf](http://www.icc-cpi.int/NR/rdonlyres/BD397ECF-8CA8-44EF-92C6-AB4BEED55BE2/140125/ICCASP432Res1_Russian.pdf) (дата обращения: 01.10.2015).
- Муллерат Л. Независимость – основной принцип юридической этики / Л. Муллерат // Адвокат. – 1996. – № 11. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1132077> (дата обращения: 01.10.2015).
- Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества, принятый делегацией двенадцати стран-участниц на пленарном заседании в Страсбурге в октябре 1988 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994\\_343](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/994_343) (дата обращения: 01.10.2015).
- Правила адвокатской этики, утвержденные Учредительным Съездом адвокатов Украины от 17 ноября 2012 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://vkdka.org/praviladvokatskoji-etiki/> (дата обращения: 01.10.2015).
- Правила адвокатской этики, одобренные Высшей квалификационной комиссией адвокатуры при Кабинете Министров Украины от 1 октября 1999 года № 6/VI (утратили силу) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://zakon.nau.ua/doc/?doc\\_id=574016](http://zakon.nau.ua/doc/?doc_id=574016) (дата обращения: 01.10.2015).
- Стецовский Ю.И. Советская адвокатура: учеб. пособие / Ю. И. Стецовский. – М.: Высшая школа, 1989. – 304 с.
- Таваркиладзе Н.М. Этические основы деятельности адвоката-защитника: Автореф. дис. на соискание ученой. степени канд. юрид. наук: спец. 12.00.10 «Судоустройство; прокуратура и адвокатура» / Н.М. Таваркиладзе. – Одесса, 2003. – 20 с.
- International Code of Ethics, adopted by the International Bar Association in 1956, as amended in 1988 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.ibanet.org/Publications/publications\\_IBA\\_guides\\_and\\_free\\_materials.aspx](http://www.ibanet.org/Publications/publications_IBA_guides_and_free_materials.aspx) (дата обращения: 01.10.2015)

8 Варфоломеева Т.В. Внедрение международных правил адвокатской этики в Украине / Т.В. Варфоломеева // Вестник Академии адвокатуры Украины. – 2009. – № 1. – С. 8.

9 Таваркиладзе Н.М. Этические основы деятельности адвоката-защитника: Автореф. дис. на соискание ученой. степени канд. юрид. наук: спец. 12.00.10 «Судоустройство; прокуратура и адвокатура» / Н.М. Таваркиладзе. – Одесса, 2003. – С. 10.

10 Бакаянова Н.М. Этические принципы адвокатуры в Украине: монография / Н.М. Бакаянова. – Одесса: Юрид. л-ра, 2005. – С. 54.

11 Стецовский Ю.И. Советская адвокатура: учеб. пособие / Ю. И. Стецовский. – М.: Высшая школа, 1989. – С. 249.