

УДК 347.965.6

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ АДВОКАТА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

CONCEPT AND TYPES OF LAWYER DISCIPLINARY PROCEEDINGS UNDER THE LAWS OF UKRAINE AND THE RUSSIAN FEDERATION

В. В. ЗАБОРОВСКИЙ (V. V. ZABOROVSKY)

Проведён анализ правовой природы дисциплинарной ответственности адвоката. Исследуется круг санкций, предусмотренных законодательством Украины и Российской Федерации, которые могут быть применены к адвокату за осуществления им дисциплинарного проступка. Делается вывод, что как украинское законодательство, так и законодательство Российской Федерации устанавливают довольно ограниченный перечень санкций. Обосновывается необходимость расширения круга указанных санкций, что позволит применить к виновному адвокату более справедливое наказание, которое будет соответствовать степени тяжести совершенного им проступка.

Ключевые слова: адвокат; дисциплинарный проступок; дисциплинарная ответственность; виды дисциплинарной ответственности.

In this paper analyzes the legal nature of the disciplinary action lawyer. We investigate the range of sanctions provided for by the legislation of Ukraine and the Russian Federation, which can be applied to a lawyer for the exercise of disciplinary offense. It is concluded that both Ukrainian legislation and the legislation of the Russian Federation establish a fairly limited list of sanctions. Substantiates the need to broaden these sanctions that will apply to the guilty lawyer fairer punishment that will fit the gravity of their offense.

Key words: lawyer; serious misconduct; disciplinary liability; types of disciplinary responsibility.

Издавна профессия юриста, в частности адвоката, рассматривалась как одна из важнейших и самых престижных в гражданском обществе. Это утверждение связано с тем, что на адвоката возлагается конституционная обязанность по предоставлению лицам квалифицированной юридической помощи. Деятельность адвоката является одним из основных признаков, что определяет уровень защищенности прав человека и является одним из составляющих на пути обеспечения развития верховенства права в каждом демократическом и правовом государстве.

Но осуществление такой квалифицированной правовой помощи невозможно без обеспечения надлежащего контроля над профессиональной деятельностью адвоката. Такой контроль, прежде всего, обеспечивается нормами института юридической ответственности адвоката. Так, юридическая деятельность адвоката не может базировать-

ся только на желании оказывать квалифицированную правовую помощь лицу, она должна обеспечиваться ещё и юридической ответственностью за невыполнение или ненадлежащее выполнение им своих обязанностей. Основной задачей такой ответственности является обеспечение надлежащего исполнения адвокатом своих обязанностей по оказанию правовой помощи, поскольку нарушение такой обязанности негативно влияет не только на деловую репутацию конкретно взятого адвоката, но и на авторитет адвокатуры в целом.

Проблема определения понятия и видов дисциплинарной ответственности адвоката была предметом исследований ряда учёных. Среди учёных, которые исследовали отдельные аспекты данной проблемы, целесообразно выделить Е. О. Бусурину, М. А. Женину, Т. В. Варфоломееву, В. Л. Кудрявцева, С. Ф. Сафулько, М. Б. Смоленского и других.

Одним из основных институтов адвокатуры является институт юридической ответственности. Данный институт призван выполнять превентивную функцию с целью предотвращения совершения правонарушения специальными субъектами правоотношений, которыми являются адвокаты.

В соответствии с положениями ст. 1 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» [1] адвокатом является физическое лицо, осуществляющее адвокатскую деятельность, т. е. независимую профессиональную деятельность по осуществлению защиты, представительства и предоставления других видов правовой помощи клиенту. По нашему мнению, более удачным является положение Федерального Закона Российской Федерации «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [2], где в ч. 1 ст. 2 указано, что адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Исходя из этого можно сделать вывод, что вся профессиональная деятельность адвоката должна строиться на чётком соблюдении им норм права, т. е. априори она должна быть правовой. Поэтому любая деятельность адвоката, которая не соответствует требованиям законодательства, должна рассматриваться как такая, что явно противоречит правовой природе статуса адвоката.

Общепринятым является мнение о том, что адвокат может быть субъектом гражданско-правовой (имущественной), уголовно-правовой, административно-правовой и дисциплинарной ответственности. Но необходимо подчеркнуть, что в юридической литературе имеются и другие точки зрения, а именно о возможности применения к адвокату и других видов ответственности. Так, В. Л. Кудрявцев [3] отмечает, что адвокат является ещё и субъектом конституционно-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение адвокатом конституционной обязанности по оказанию доверителю квалифицированной юридической помощи, а такие действия представляют собой конституционный деликт. В. Л. Кудрявцев указывает на то, совершение такого конституционного деликта влечёт применение мер конституционной ответственности к адвокату, которая регулируется не нормами конституционного права, где

особо нет прямого изложения санкций, а нормами другого отраслевого законодательства, регулирующего статус адвоката. Он указывает, что санкцией за невыполнение или ненадлежащее выполнение адвокатом своих обязанностей по оказанию квалифицированной юридической помощи служит прекращение статуса адвоката, а именно прекращение его возможности выполнять данный конституционный долг.

Что касается гражданско-правовой (имущественной), уголовно-правовой, административно-правовой ответственности адвоката, то они являются темами отдельных научных исследований. В данной работе автор ставит перед собой задачу раскрыть правовую природу дисциплинарной ответственности адвоката и видов санкций, которые могут быть применены к адвокату по законодательству Украины и Российской Федерации.

Прежде всего, для раскрытия правовой природы такого вида юридической ответственности адвоката, как дисциплинарная, необходимо раскрыть содержание самого понятия «дисциплинарная ответственность адвоката». К сожалению, ни украинский, ни российский законодатель не дают легального определения данного понятия. По нашему мнению, среди научных точек зрения наиболее приемлемой является позиция Е. О. Бусуриной, которая считает, что под понятием «дисциплинарная ответственность адвоката» следует понимать особый вид юридической ответственности, который применяется к специальному субъекту дисциплинарных правоотношений за совершение дисциплинарного проступка, который проявляется в неисполнении или ненадлежащем исполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей, и устанавливает применение предусмотренных законом или нормами корпоративной этики мер дисциплинарного воздействия в закреплённом для этого процедурном порядке [4].

В данном случае следует обратить внимание и на мысль М. А. Жениной, которая раскрывает понятие «дисциплинарная ответственность адвоката» через два аспекта, а именно через аспект позитивной ответственности (т. е. присущее адвокату чувство долга и добросовестного отношения к выполнению своих обязанностей в интересах укрепления

правового государства и авторитета адвокатуры) и аспект ретроспективной ответственности (применение к адвокату в особом процедурном порядке меры взыскания (принуждения) за ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей) [5]. В данной статье автор основное внимание уделяет ретроспективному аспекту ответственности адвоката, а именно исследованию правовой природы санкций за невыполнение или ненадлежащее выполнение возложенных на него обязательств путём применения мер дисциплинарного воздействия.

Предпосылкой возникновения дисциплинарной ответственности адвоката стало появление особых норм адвокатской этики, которые базировались на традициях деятельности адвокатуры в целом. В дальнейшем указанные нормы адвокатской этики, которые формировались всем адвокатским сообществом, закреплялись в нормативно-правовых актах различного правового уровня и были основой для привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности. На сегодня такими нормативно-правовыми актами в Украине являются вышеупомянутый Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» (разд. IV и V) и некоторые статьи Правил адвокатской этики [6], а в Российской Федерации – Кодекс профессиональной этики адвоката [7] и Порядок рассмотрения и разрешения обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации [8], регулирующий порядок и виды дисциплинарных взысканий, которые могут применяться к адвокату.

В соответствии с указанными нормативно-правовыми актами к адвокатам могут применяться следующие виды дисциплинарной ответственности. В Украине в соответствии со ст. 35 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» за совершение дисциплинарного проступка к адвокату может быть применено одно из следующих дисциплинарных взысканий:

- 1) предупреждение;
- 2) приостановление права на занятие адвокатской деятельностью на срок от одного месяца до одного года;
- 3) для адвокатов Украины – лишение права на занятие адвокатской деятельностью с последующим исключением из Единого

реестра адвокатов Украины, а для адвокатов иностранных государств – исключение из Единого реестра адвокатов Украины.

Что касается Российской Федерации, это виды дисциплинарной ответственности, указанные в ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката: замечания, предупреждения и прекращения статуса адвоката.

Как украинский, так и российский законодатель делают этот перечень исчерпывающим, устанавливая при этом по три вида санкций, которые могут применяться к адвокату в случае совершения последним дисциплинарного проступка. Считаем, что ни один из перечней не является совершенным, поскольку устанавливает ограниченный круг санкций, а это, в свою очередь, может привести к случаю, когда к адвокату будет применено несправедливое наказание, которое не будет соответствовать степени тяжести совершенного им деяния. Такой вывод можно сделать на основании того, что разница между предупреждением и приостановлением права на адвокатскую деятельность (а тем более с лишением права на адвокатскую деятельность) является значительной, а потому определить конкретный законный и справедливый вид ответственности за тот или иной дисциплинарный проступок, учитывая незначительный перечень видов возможных санкций, будет слишком трудно.

Что касается Российской Федерации, то здесь ещё более сложная ситуация, поскольку российский законодатель не предусматривает и такого вида санкций, как приостановление права на адвокатскую деятельность.

Нужно обратить внимание и на то, что ещё Учреждением судебных установлений от 1864 г. был введён достаточно широкий перечень видов юридической ответственности адвоката. Статья 368 указанных Учреждений предполагала, что Совет присяжных поверенных мог применить к поверенным за нарушение принятых на себя обязательств такие виды ответственности, как предостережение, выговор, запрет осуществлять обязанности поверенного в течение определённого срока (но не более одного года), исключение из числа присяжных поверенных и в особо тяжёлых случаях – передача уголовному суду [9].

Учитывая указанное, считаем необходимым расширить круг санкций, которые могут

быть применены к адвокату в случае совершения им дисциплинарного проступка, а именно путём дополнения к уже имеющимся (ст. 35 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»), в частности, такого вида санкций, как выговор, который применялся бы в случае совершения адвокатом незначительного правонарушения (мелкого дисциплинарного проступка), которое бы было совершено им повторно в течение года (если за совершение первого до него уже была применена такая санкция, как предупреждение).

Другим видом санкции, который необходимо добавить к уже упоминавшемуся списку, должен стать штраф в размере до трёх минимальных размеров заработных плат (размер минимальной заработной платы определяется на момент совершения данного дисциплинарного правонарушения). Данный размер соответствует размеру платы за сдачу квалификационного экзамена на получение статуса адвоката (ч. 2 ст. 58 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»). Следует отметить, что такая санкция, как штраф, является достаточно распространённым видом дисциплинарного взыскания в большинстве стран Европы (например, в Германии, Австрии). Применяется он и как вид дисциплинарного взыскания в отношении адвокатов. Штраф как вид дисциплинарной ответственности адвоката должен применяться, например, в случае нарушения адвокатом требований ч. 2 ст. 27 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», а именно когда адвокат, не заключая договор об оказании правовой помощи в письменной форме, совершил предоставление устных и письменных консультаций или разъяснений по правовым вопросам без последующей записи об этом в журнале и без вручения клиенту документа, подтверждающего оплату гонорара (вознаграждения).

Такой же позиции о необходимости включения штрафа в круг санкций за совершение адвокатом дисциплинарных проступков придерживается и Венецианская комиссия, которая в своём Совместном заключении по проекту Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» от 18 октября 2011 г. [10] указывает на то, что в связи с тем,

что разница между предупреждением и оставкой права очень большая, во многих случаях это не позволяет разумно учесть тяжесть проступка. Венецианская комиссия считает, что было бы рационально в санкционный список включить и штрафы.

Учитывая вышеуказанное, можно прийти к выводу, что как украинское законодательство, так и законодательство Российской Федерации устанавливает достаточно ограниченный круг санкций, которые могут быть применены к адвокату в случае совершения им дисциплинарного проступка. Считаем необходимым расширить круг указанных санкций, который позволит применить к виновному адвокату более справедливое наказание, которое будет соответствовать степени тяжести совершенного им проступка. Так, к уже существующим дисциплинарным санкциям по украинскому законодательству нужно добавить такие санкции, как выговор и штраф, а по российскому законодательству – штраф и приостановление права на занятие адвокатской деятельностью на срок от одного месяца до одного года.

1. Об адвокатуре и адвокатской деятельности: Закон Украины от 5 июля 2012 г. № 5076 // Официальный вестник Украины. – 2012. – № 62. – Ст. 17.
2. Об адвокатской деятельности и адвокатуре Российской Федерации : Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 23. – Ст. 2102.
3. Кудрявцев В. Л. Адвокат как субъект конституционно-правовой ответственности в Российской Федерации // Научные труды. Российская академия юридических наук. – 2010. – Вып. 10, т. 1. – URL: <http://www.iuaj.net/node/907> (дата обращения: 22.08.2014).
4. Бусурина Е. О. Дисциплинарная ответственность адвоката в правозащитной деятельности : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2013. – С. 10.
5. Женина М. А. Теоретические и практические проблемы дисциплинарной ответственности адвоката : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2009. – С. 9.
6. Правила адвокатской этики, утвержденные Учредительным Съездом адвокатов Украины от 17 ноября 2012 г. – URL: <http://vkdka.org/pravil-advokatskoji-etiki/> (дата обращения: 22.08.2014).
7. Кодекс профессиональной этики адвоката : принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. – URL: <http://>

- www.fparf.ru/norms/codex.htm (дата обращения: 22.08.2014).
8. Порядок рассмотрения и разрешения обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации : утв. Советом Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации 6 июня 2006 г. – URL: http://www.fparf.ru/zazhita_prav/obrashenia.htm (дата обращения: 22.08.2014).
 9. Учреждение судебных установлений. – URL: <http://constitution.garant.ru/history/act1600-1918/3450/> (дата обращения: 22.08.2014).
 10. Общий вывод Венецианской Комиссии от 18 октября 2011 г. по проекту Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности». – URL: <http://www.venice.coe.int/webforms/documents/?pdf=CDL-AD%282011%29039-e> (дата обращения: 22.08.2014).