

## ПРАВО

УДК 342.4

*А.Н. Ведерников***ОРГАНИЗАЦИОННОЕ ПОСТРОЕНИЕ СОВРЕМЕННОЙ РОССИЙСКОЙ АДВОКАТУРЫ  
КАК СТРУКТУРЫ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА**

Раскрывается структурная организация современной российской адвокатуры. Правовое регулирование деятельности этого элемента гражданского общества в нашем государстве происходит в сопоставлении с правовым регулированием заключительного советского периода. Использованный структурно-функциональный подход помог не только рассмотреть функционирование отдельных структурных составляющих российской адвокатуры, но и отметить их недостатки.

**Ключевые слова:** адвокатура; права личности; гражданское общество.

Современная российская адвокатура может отсчитывать свою историю с даты принятия действующего ныне Федерального закона от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре Российской Федерации», в который, кстати, уже внесено значительное число изменений, дополнений и поправок. Небезынтересной представляется и обстановка, сложившаяся в кругах юридической общественности нашей страны за несколько лет до принятия названного закона об адвокатуре.

После принятия Конституции Российской Федерации в декабре 1993 г. кардинальное обновление основного массива законодательства России стало насущной потребностью. В интересующей нас области юриспруденции – о деятельности адвокатуры как самостоятельной правоохранительной структуры и уголовном процессе как сфере, где деятельность адвокатов проявляется наиболее ярко, а возможные нарушения прав и свобод человека наиболее остры и значимы, принятие новых законодательных актов протекало достаточно сложно и носило затяжной характер. В результате и новый Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, и Закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» были приняты: первый – в 2001 г., а второй – в 2002 г. и вступили в действие одновременно в один день – 1 июля 2002 г. До этого относительно адвокатуры юридически действовало Положение об адвокатуре РСФСР 1980 г., хотя в реальной жизни общества и государства и, следовательно, в положении адвокатуры уже происходили необратимые процессы обновления и перемен.

Развернувшаяся в России в 90-х гг. прошлого века, наряду с другими, правовая реформа не могла не затронуть адвокатуру. Существовавшие республиканские, краевые и областные коллегии адвокатов стали проявлять себя как независимые и самостоятельные объединения юристов-профессионалов, были отменены устанавливаемые «сверху» гонорарные тарифы и, самое главное, появились новые объединения юристов, занимающиеся оказанием юридических услуг населению и юридическим лицам: правовые кооперативы, альтернативные, «параллельные» коллегии адвокатов, которые регистрировались органами юстиции как самостоятельные объединения.

Если говорить непосредственно о разработке закона об адвокатуре, то в результате многочисленных обсуждений, в том числе и в Государственной Думе РФ, вно-

симых предложений и публикаций в печати появилось два основных проекта закона: «министерский» и «адвокатский». Главное отличие их друг от друга состояло, пожалуй, в том, что министерский проект предусматривал формы контроля государства за деятельностью адвокатуры, в то время как адвокатский стремился освободить адвокатуру от какого-либо контроля со стороны государственных органов власти. Принятый в итоге Государственной Думой РФ закон можно считать синтетическим, объединительным актом этих двух проектов.

Принятый 31 мая 2002 г. закон предписывает рассматривать адвокатуру как институт гражданского общества (ст. 3 закона). В ряду других подобных институтов, таких как профсоюзы, политические партии, Общественная палата Российской Федерации, общество защиты прав потребителей, разного рода организаций правозащитного характера, адвокатура занимает особое место в силу своего состава и выполняемых ею функций.

По своему членскому составу адвокатура является объединением профессионалов – профессиональных юристов, чей высокий уровень знаний подтверждается, кроме общего высшего юридического образования, сданным при поступлении в ее состав квалификационным экзаменом, действующей в адвокатуре системой по повышению квалификации адвокатов, постоянной работой самих адвокатов над собой, над расширением уровня своих знаний. Уровень профессионализма отличает работу адвокатов от деятельности членов других общественных объединений граждан, в том числе и правозащитного характера. Принадлежность к адвокатуре может и должна являться гарантией высокого уровня юридических знаний у каждого из адвокатов.

Главное в предназначении адвокатуры и деятельности адвокатов – это оказание квалифицированной юридической помощи каждому нуждающемуся в ней, и основой успешного выполнения этой задачи являются: хорошее знание права, тщательное исследование обстоятельств рассматриваемого дела и глубокое изучение личности подзащитного.

Общение с адвокатами призвано влиять в положительную сторону на всех обращающихся к ним граждан, повышать их уровень правосознания и этим повышать уровень правовой культуры населения в целом.

Отличительным признаком адвокатуры является то, что эта структура гражданского общества специально

создана и предназначена для оказания помощи в сфере судопроизводства, где она выполняет достаточно важную государственную функцию – участвует в отправлении правосудия. Именно поэтому деятельность адвокатуры регламентируется законом, т.е. государственно-властным предписанием. Государство также оставляет за собой некоторые контрольные функции за деятельностью адвокатуры.

Казалось бы, что адвокатура как институт гражданского общества может обойтись и без государственного, на уровне закона, регулирования своей деятельности. В перечне институтов гражданского общества есть немалое число тех, деятельность которых регулируется не государственным, а корпоративным нормотворчеством: общество филателистов, собаководов, Союз юристов России и т.д. Однако, поскольку адвокатура выполняет достаточно важную государственную функцию – участвует в отправлении правосудия – сам факт появления (образования) адвокатуры, ее структурное построение, полномочия ее руководящих органов, вопросы взаимодействия с органами государственной власти и другими общественными организациями – все это регулируется государством посредством закона. Подобную картину мы наблюдаем и относительно других, выполняющих достаточно важные функции общественных образований, являющихся структурами гражданского общества: политические партии, профсоюзы и т.д.

Сущностная сторона правовой природы деятельности адвокатуры особенно наглядно проявляется в процессе участия адвокатов в уголовном судопроизводстве. В том, что адвокатура является институтом (ячейкой) гражданского общества, менее четко, чем государство, структурированным, но более всеобъемлющим сообществом людей, заинтересованным в создании лучших условий жизни для каждого человека, и в том, что именно такая структура встает на защиту одного из своего состава – конкретного человека, – кроется глубокий смысл. Заключается он в том, что обвинение субъекту, совершившему преступление (или подозреваемому в его совершении), предъявляется государством, от имени государства, а защиту от обвинения конкретного члена гражданского общества осуществляет не государственная, а независимая от него и самостоятельная структура – адвокатура в лице конкретного адвоката – представителя гражданского общества. Причем защита, как установлено законом, обязана устанавливать и представлять лишь те факты и иные доказательства, относящиеся и к событию преступления, и к личности обвиняемого, которые характеризуют последнего с положительной стороны, свидетельствуют в пользу обвиняемого. Представлять же доказательства, отягчающие вину обвиняемого, усугубляющие его участь, – обязанность другой стороны в уголовном судопроизводстве – стороны государственного обвинения.

Аналогичной должна быть позиция адвоката-защитника и относительно меры наказания обвиняемому. Он всегда должен быть за меньшую меру наказания своему подзащитному как одному из сочленов одного с ним гражданского общества.

По сравнению с прошлым (с положением адвокатуры в советское, да и в царское время) действующий ныне закон четко решает вопрос правового положения адвока-

туры как независимой от государства и самостоятельно решающей свои вопросы структуры гражданского общества, т.е. как негосударственного добровольного объединения юристов-профессионалов, создающегося для лучшего выполнения их конституционной обязанности – оказания квалифицированной юридической помощи. Эта помощь должна быть оказана каждому обратившемуся к адвокату человеку, а не только гражданину России.

И хотя об адвокате (защитнике) говорится лишь в ч. II ст. 48 Конституции РФ применительно к задержанному, заключенному под стражу и обвиняемому в совершении преступления, т.е. когда человек попадает в орбиту действия уголовного судопроизводства, очевидно, что и во всех прочих случаях любой человек, который нуждается в получении квалифицированной юридической помощи (ч. I ст. 48 Конституции РФ), обращается за ее получением в первую очередь в какое-либо адвокатское объединение к конкретному адвокату. Поэтому адвокаты являются главными исполнителями этого права личности.

Оказание квалифицированной юридической помощи является, таким образом, конституционно закрепленной обязанностью для адвокатуры и адвокатов, в то время как для каждого человека – это его право получить такую помощь от адвоката, которое ему к тому же гарантируется государством. Государством гарантируется, а адвокатами реализуется, предоставляется.

Но юридическая помощь не самоцель – это условие, средство реализации другого конституционного права личности – права на судебную защиту. В итоге мы имеем в определенном смысле некую юридическую мозаику, когда право на получение квалифицированной юридической помощи само по себе уже является самостоятельным конституционным правом каждого. И в то же время это право выступает гарантией реализации другого конституционного права личности – права на судебную защиту. Обеспечение доступа к правосудию есть не что иное как обеспечение права на суд, на рассмотрение дела в суде по существу, защита прав и свобод личности при помощи и посредством судебного разбирательства. В особенности наглядно это проявляется в уголовном судопроизводстве. В своей тяжбе с государством, в защите от предъявленного со стороны государства обвинения в совершении преступления государство проявляет великодушие, оно не оставляет человека в споре с ним один на один, а предоставляет этому человеку советника по правовым вопросам, защитника.

Поскольку адвокатура является структурой гражданского общества, а не государственной организацией, работающие там адвокаты не получают никакого содержания от государства. Они получают гонорар за выполненную ими работу от обращающихся к ним за помощью. Работу адвоката по конкретному делу в полной мере можно отнести к индивидуальной творческой работе. Как индивидуально, уникально по-своему всякое дело, настолько же индивидуальна и своеобразна по нему работа адвоката.

Организационное построение современной российской адвокатуры представляет собой сочетание двух начал: наличие ряда непосредственных адвокатских образований, в которых осуществляется деятельность адвокатов с населением, с теми гражданами, которые

обращаются к ним за юридической помощью, и руководящие адвокатские структуры, осуществляющие руководство, управление адвокатурой.

Непосредственными адвокатскими образованиями, или «формами адвокатских образований», согласно ст. 20 закона об адвокатской деятельности являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

*Адвокатский кабинет.* Это новая, ранее не известная форма адвокатского образования. Отличительным признаком его является то, что это организационная форма работы адвоката-индивидуала, т.е. адвоката, решившего работать в одиночку, и это его индивидуальное решение.

Адвокатский кабинет не является юридическим лицом.

Чтобы учредить такую форму своей работы, адвокат обязан направить в Совет адвокатской палаты субъекта Федерации уведомление со сведениями о себе, с указанием места нахождения кабинета, способах связи с ним. Адвокат обязан открыть банковские счета, иметь печать, штампы, бланки с адресом и наименованием кабинета с указанием субъекта Федерации, на территории которого он находится.

Адвокатский кабинет можно открыть в своей квартире или в другом лично принадлежащем адвокату жилом помещении при согласии других проживающих вместе с ним членов семьи, но, разумеется, лучше для этого иметь отдельное помещение.

Соглашения с доверителями заключаются в адвокатском кабинете и должны регистрироваться в документах кабинета. Адвокат, учредивший адвокатский кабинет, обязан встать на учет в налоговом органе.

*Коллегия адвокатов* – одна из форм объединения адвокатов. Коллегии адвокатов были и ранее, а по Положению об адвокатуре РСФСР они являлись основной организационной формой адвокатских образований. По новому закону эта форма объединения адвокатов регламентируется по-иному (ст. 22 закона). Если ранее коллегии адвокатов образовывались органами исполнительной власти субъекта Федерации с согласия Министерства юстиции РСФСР, то по действующему ныне закону ее учредителями выступают сами адвокаты (не менее двух), но уже имеющие статус адвокатов, т.е. внесенные в региональный реестр адвокатской палаты одного из субъектов Федерации. Кроме учредителей в коллегии могут состоять и другие адвокаты. Действует она на основании утверждаемого ее учредителями устава и заключенного между ними учредительного договора. В учредительном договоре должны быть определены права и обязанности учредителей, на каких условиях учредители коллегии передают ей свое имущество, в чем заключается их участие в работе коллегии, в каком порядке и на каких условиях в состав коллегии адвокатов могут быть приняты ее новые члены (п. 4 ст. 22 закона). Таким образом, в коллегии адвокатов получается две категории ее членов: члены – учредители коллегии и члены коллегии, не являющиеся ее учредителями.

Закон определяет также требования к сведениям, которые должны содержаться в уставе коллегии адвокатов (п. 5 ст. 22 закона); процедуру учреждения коллегии и те сведения, которые следует сообщить в Совет адвокатской палаты субъекта Федерации с тем, чтобы

между коллегией и палатой адвокатов могла быть установлена постоянная и надежная связь. К уведомлению прилагаются заверенные копии устава коллегии и учредительного договора.

Коллегия адвокатов считается учрежденной после ее государственной регистрации в соответствующем федеральном органе исполнительной власти. Коллегия адвокатов в отличие от адвокатского кабинета является юридическим лицом, но не может являться коммерческой организацией. Отказ в государственной регистрации коллегии адвокатов, о котором она уведомляется, может быть обжалован в судебном порядке.

Коллегия адвокатов обязана открыть счета в банках, иметь печать, штампы и бланки с адресом и наименованием коллегии, с указанием о ее принадлежности к субъекту Федерации, на территории которого она учреждена. Коллегия адвокатов может создавать филиалы на территории Российской Федерации и даже в иностранных государствах, если это разрешено законодательством того государства.

Соглашение между конкретным доверителем и адвокатом об оказании юридической помощи заключается в коллегии адвокатов и регистрируется в соответствующей документации коллегии. Это не направлено на ограничение независимости адвоката или его личной профессиональной ответственности перед доверителем (п. 16 ст. 22 закона).

*Адвокатское бюро* – еще одна, ранее не встречавшаяся в деятельности отечественных адвокатов организационная форма их объединения. По порядку учреждения и деятельности адвокатское бюро сходно с порядком создания коллегии адвокатов. Адвокатское бюро могут учредить не менее двух адвокатов, и создается оно путем заключения партнерского договора между этими адвокатами. Заключается такой договор в письменной форме.

Сущность партнерского договора состоит в том, что партнеры работают не обособленно, порознь друг от друга, а решают объединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров, и потому все обязательства партнеров перед доверителями носят общий характер. Отсюда главным в партнерском договоре является порядок принятия партнерами решений, порядок избрания управляющего партнера и его полномочия, срок действия договора. Ведением общих дел в бюро занимается управляющий партнер. Он же заключает соглашения об оказании юридической помощи с доверителями и делает это от имени всех адвокатов-партнеров на основании выданных ему от них доверенностей.

Поскольку основанием создания и деятельности адвокатского бюро является партнерский договор, то и прекращение существования бюро связано с ним же. Бюро прекращает свою деятельность с истечением срока действия партнерского договора; с прекращением или приостановлением статуса адвоката одного из тех, кто являлся партнером; договор может быть расторгнут по требованию одного из партнеров, если при этом договором не предусмотрено сохранение партнерских отношений между остальными партнерами (п. 6 ст. 23 закона).

Если после прекращения партнерского договора остались невыполненными какие-то общие обязательства

перед доверителями и третьими лицами, оставшиеся адвокаты несут по ним солидарную ответственность. Оставшиеся в бюро адвокаты могут заключить в течение месяца новый партнерский договор и сохранить бюро или преобразовать его в коллегию адвокатов, при невыполнении названных условий адвокатское бюро подлежит ликвидации.

Адвокатское бюро, таким образом, как и коллегия адвокатов, является коллективной формой осуществления адвокатской деятельности, что, пожалуй, следует признать лучшей формой объединений адвокатов, здесь всегда идет обмен мнениями относительно сложных юридических ситуаций, возникающих при работе по тому или иному делу, а в адвокатском бюро это имеет место практически по каждому делу. Работа напоминает ситуацию «мозгового штурма», и потому должна приносить наиболее эффективные результаты.

Юридическая консультация – одна из форм адвокатских образований, бывшая весьма распространенной во времена действия Положения об адвокатуре РСФСР 1980 г. Кстати, заметим, что в первоначальном проекте закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» создание юридических консультаций не предусматривалось, и эта форма была сохранена по настоянию адвокатского сообщества.

Однако порядок создания действующих ныне юридических консультаций, определенный в Законе об адвокатской деятельности, существенно отличается от раннее существовавшего.

Но откуда и каким образом в юридической консультации появятся уже готовые работать там и имеющие соответствующий статус адвокаты? Этот вопрос решается п. 5 ст. 24 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», внесенным в этот закон уже после его принятия 20 декабря 2004 г. Согласно этому пункту адвокатов для работы во вновь учрежденную юридическую консультацию направляет Совет адвокатской палаты. Совет же палаты может предусмотреть дополнительную оплату таким адвокатам «за счет средств адвокатской палаты».

Последнее вызывает некоторое недоумение: юридическая консультация открывается по сути по просьбе органа исполнительной власти субъекта Федерации, адвокат может быть направлен на новое место работы и против его воли, направляется он для выполнения конституционной обязанности государства по оказанию каждому квалифицированной юридической помощи, а возможная доплата адвокату перекладывается почему-то на... адвокатскую же палату, т.е. производится за счет самих же адвокатов.

Вообще вопрос о реализации конституционной гарантии обеспечения каждому квалифицированной юридической помощи, в особенности в тех случаях, когда такая помощь должна оказываться непременно и в том числе на бесплатной основе, стоит в адвокатском сообществе достаточно остро, а государство ищет различные способы решения этой проблемы вплоть до создания в стране сети государственных бесплатных (для граждан) юридических консультаций, так называемой «муниципальной адвокатуры». В литературе уже высказано аргументированное предложение о принятии специального закона «О гарантиях правовой помощи по судебным и юридическим делам малоимущим гражданам», направленное на безусловное обеспечение реализации рассматриваемого права каждым человеком [1. С. 121].

Таковы формы адвокатских объединений в современной России, существующие на основе реализации положений действующего ныне Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Главной отличительной особенностью рассмотренных форм адвокатских образований является то, что они предоставляют большую степень свободы адвокатам, создают лучшие условия для проявления ими профессиональных и человеческих качеств, а в конечном счете способствуют повышению уровня отправления ими своего главного предназначения – оказанию квалифицированной юридической помощи гражданам, вернее каждому человеку, проживающему на территории нашей страны.

## ЛИТЕРАТУРА

1. *Игнатов С.Д.* Концептуальные основы организации адвокатуры в России (вопросы теории и практики). Ижевск: Удмуртский университет, 2006. 345 с.

Статья представлена научной редакцией «Право» 1 февраля 2011 г.