

О КОНСТИТУЦИОННЫХ ОСНОВАХ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ РОССИЙСКОЙ АДВОКАТУРЫ

Е. А. Розенко

Деятельность российской адвокатуры является обязательным условием функционирования современного государства и общества. В настоящее время правовая регламентация адвокатуры имеет ряд особенностей, поскольку ее правовой статус претерпел серьезные изменения в сравнении с советской системой адвокатуры.

Согласно п. «л» ч. 1 ст. 72 Конституции Российской Федерации 1993 г., адвокатура находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, что предопределило положительные и неоднозначные последствия для данного вида юридической деятельности. Несомненно, что адвокатура и ее деятельность определена как значимый конституционно-правовой институт оказания юридической помощи населению в РФ, при этом, ее отличительной особенностью является квалифицированность. К сожалению, данный оценочный критерий не имеет своего определения в федеральном законодательстве. Данная помощь осуществляется лицами, на профессиональной основе получившими статус адвоката, и предоставляется физическим и юридическим лицам в целях: защиты их прав, свобод и законных интересов, обеспечения доступа к правосудию. К сожалению, полностью не урегулирован вопрос об участии в оказании юридической помощи лицами, у которых статус адвоката отсутствует.

Если на уровне Российской Федерации правовое регулирование адвокатской деятельности осуществляется достаточно подробно целым рядом федеральных законов, то на уровне субъектов РФ указанное регулирование является недостаточно системным и унифицированным.

В ст. 48 Конституции РФ определено, что каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. 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.

Под каждым нуждающимся в юридической помощи понимается открытый перечень субъектов: физические и юридические лица, общественные объединения того или иного вида, органы государственной власти и органы местного самоуправления, государственные и муниципальные учреждения и т. д. Не случайно особо упоминается участие адвоката в уголовном судопроизводстве.

Конституция РФ является Основным Законом страны, учредительным правовым актом, который в силу этого не может ставить своей целью конкретное правовое регулирование отношений, связанных с реализацией права человека на квалифицированную юридическую помощь. Это задача других отраслей права, которые, закрепляя правовые средства реализации данного права, опираются на конституционные нормы. Субъектами права на юридическую помощь в конституционном праве выступают гражданин и государство [1].

Таким образом, в Конституции РФ установлены основы и принципы оказания юридической помощи гражданам, требующие дальнейшей систематизации и детализации в законодательстве РФ и ее субъектов.

Согласно ст. 18 ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» № 324-ФЗ от 21.11.2011 г. оказание бесплатной юридической помощи адвокатами осуществляется следующим образом: адвокаты участвуют в функционировании государственной системы бесплатной юридической помощи, оказывая гражданам бесплатную юридическую помощь в случаях, предусмотренных данным Федеральным законом и другими федеральными

законами. При оказании гражданам бесплатной юридической помощи адвокаты руководствуются указанным ФЗ и ФЗ от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Организация участия адвокатов в деятельности государственной системы бесплатной юридической помощи в субъекте РФ осуществляется адвокатской палатой субъекта Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 4. ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре содержит открытый исчерпывающий перечень источников: оно основывается на Конституции РФ и состоит из данного Федерального закона, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных указанным Федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ.

А. Г. Кучерена отмечает, что вместе с тем необходимо заметить, что в основе правового регулирования в России лежат не только принципы, закрепленные отечественным законодательством, но и общепризнанные стандарты, принятые в международном сообществе. Так, в соответствии с международным принципом добросовестного выполнения международных обязательств после официального признания, ратификации и одобрения международные договоры и общепризнанные нормы и принципы международного права имеют обязательную силу на территории России. Весь ряд международных правовых актов, так или иначе участвующих в регулировании деятельности адвокатуры, можно разделить на международные нормативные правовые акты: обеспечивающие реализацию прав и свобод человека и гражданина, общего характера; обеспечивающие реализацию прав и свобод человека и гражданина, специального характера; устанавливающие общие принципы оказания юридической помощи и деятельности адвокатов. Все три категории международных нормативных правовых актов могут быть в равной степени применены к правоотношениям в области адвокатской деятельности, но при этом одни из них носят ярко выраженную принадлежность к исследуемому институту адвокатуры, а другие играют вспомогательную роль в указанном институте права [2].

Необходимо отметить, что конституционные основы российской адвокатуры направлены, прежде всего, на защиту прав и свобод человека и гражданина, тогда как, думается, требуется указать и на иные виды ее правоохранительной деятельности.

В качестве принципов деятельности адвокатуры установлены: законность, независимость, самоуправление, корпоративность, а также принцип равноправия адвокатов. Но следует заметить, что данный перечень не является исчерпывающим, и думается, что в качестве принципов следует закрепить: выполнение публично-правовых функций и помощь в осуществлении правосудия.

Правовое оформление института адвокатуры в РФ имело ряд системных сложностей. Во-первых, конституционное закрепление не являлось достаточно полным и исчерпывающим (минимальное нормативное регулирование включает: понятие, принципы, гарантии); во-вторых, развитие адвокатуры и адвокатской деятельности было производным от проведения российской судебной-правовой реформы; в-третьих, федеральный закон об адвокатуре предполагает появление: кодексов адвокатской этики и соответствующих законов субъектов РФ; определение правового статуса адвокатуры невозможно без взаимодействия с целым рядом нормативных правовых актов процессуального характера (Уголовно-процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ); Правительство РФ, федеральные органы исполнительной власти, субъекты РФ также могут принимать нормативные правовые акты по вопросам, регулирующим адвокатскую деятельность; в своей деятельности Конституционный Суд РФ неоднократно рассматривает различные правовые положения, связанные с адвокатской деятельностью; регулирование адвокатской деятельно-

сти содержится и в иных федеральных законах (например, ФЗ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании») и др.

Адвокатская деятельность включает в себя: консультативно-претензионную деятельность; представительство в различных звеньях и инстанциях судебной системы РФ; представительская деятельность в государственных и негосударственных органах, организациях и учреждениях; оказание бесплатной квалифицированной юридической помощи населению.

При этом, данное положение имеет особую актуальность, так как правовой статус адвокатуры имеет двойственный характер, она выступает в качестве профессионального сообщества адвокатов и является институтом гражданского общества, и при этом не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления в Российской Федерации, а, с другой стороны, – имеет публично-правовой статус, так как представляет интересы неограниченного круга физических и юридических лиц.

В свою очередь, это взаимосвязано с проблемой конституционного регулирования и формального закрепления в настоящее время основных форм и механизмов взаимодействия органов государственной власти и институтов гражданского общества.

Согласно ч. 3 ст. 1 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» путем непосредственного перечисления указано, что не является адвокатской деятельностью юридическая помощь, оказываемая:

- работниками юридических служб юридических лиц, а также работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления;
- участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги, а также индивидуальными предпринимателями;
- нотариусами, патентными поверенными, за исключением случаев, когда в качестве патентного поверенного выступает адвокат, либо другими лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности.

При создании в субъектах РФ конституционных (уставных) судов, в соответствии со ст. 73 Конституции РФ, осуществляющих на их территории конституционное судопроизводство, возникает область правового регулирования деятельности данных судов, где участие адвокатов в рассмотрении дел является обязательным, так как данные суды субъектов РФ выступают в качестве эффективного средства защиты прав и свобод человека и гражданина. И это является примером ситуации, когда участие адвокатуры регламентируется, прежде всего, законодательством субъекта РФ.

По нашему мнению, необходимо дальнейшее развитие конституционных основ адвокатуры и адвокатской деятельности в Российской Федерации, и понятие адвокатуры необходимо закрепить в Конституции РФ, поскольку она является значимым конституционно-правовым институтом.

В целом, положения Конституции 1993 г. явились базовыми принципами для формирования и развития адвокатуры в Российской Федерации, но по нашему мнению, определение адвокатуры нуждается в конституционном закреплении, поскольку именно квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию является правом каждого человека и гражданина в Российской Федерации. И адвокатура исторически обеспечивает обязательный качественный признак данной деятельности – квалифицированность.

Литература

1. Гошуляк, В. В. Прокуратура, адвокатура, нотариат в конституционном праве России [Текст] / В. В. Гошуляк. – М. : Альфа-М, 2005. – С. 134, 135.
2. Кучерена, А. Г. Адвокатура в условиях судебно-правовой реформы в России : монография [Текст] / А. Г. Кучерена. – М. : ЮРКОМПАНИ, 2009. – С. 20.