9-1) проводить примирительные процедуры;

10) совершать иные действия, не противоречащие законодательству.

4. Государственный орган или должностное лицо не могут отказать в признании права адвоката представлять интересы лица, обратившегося за юридической помощью.

5. Адвокат пользуется правом свободного доступа в административные здания судов, прокуратуры, органов, ведущих уголовный процесс, в установленном порядке по предъявлении им удостоверения адвоката.

Доступ адвоката в места содержания задержанных, содержащихся под стражей и отбывающих наказание, осуществляется в соответствии с установленным пропускным режимом.

6. Адвокат имеет право на гарантированную государством социальную защиту, осуществляемую за счет средств обязательного страхования.

Взносы на социальное страхование уплачиваются адвокатами в соответствии с действующим [законодательством](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000926300" \t "_parent).

*В статью 15 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259348" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259271" \t "_parent)); изложена в редакции**[Закона](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002212704" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002212642" \t "_parent))*

**Статья 15. Обязанности адвоката**

1. Адвокат обязан:

1) соблюдать при исполнении своих профессиональных обязанностей нормы законодательства Республики Казахстан и [Кодекса](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004364935" \t "_parent)профессиональной этики адвокатов;

2) руководствоваться в своей профессиональной деятельности принципами организации и деятельности адвокатуры;

3) постоянно повышать свою профессиональную квалификацию;

4) хранить в тайне сведения, ставшие ему известными в связи с оказанием юридической помощи, и не разглашать их без согласия лица, обратившегося за помощью;

*См.:**[Нормативное постановление](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005529465" \t "_parent) Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2016 года № 14 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за прикосновенность к преступлению и пособничество в уголовном правонарушении»*

5) в течение месяца после вступления в члены коллегии адвокатов, а также после учреждения коммерческой организации передать в доверительное управление находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций и иное имущество, использование которого влечет получение доходов, за исключением денег, законно принадлежащих ему, а также имущества, переданного в имущественный наем. Договор доверительного управления имуществом подлежит нотариальному удостоверению. Адвокат вправе не передавать в доверительное управление принадлежащие ему облигации, паи открытых и интервальных паевых инвестиционных фондов. Адвокат имеет право получать доход от переданного в доверительное управление имущества;

6) выполнять любые не запрещенные законом действия по установлению фактических обстоятельств, направленные на обеспечение прав, свобод и законных интересов доверителя.

2. Адвокат обязан отказаться от поручения об оказании юридической помощи в случаях, если:

1) имеется личная заинтересованность адвоката в исходе дела, противоречащая интересам лица, обратившегося за юридической помощью;

2) имеются основания, предусмотренные процессуальным законодательством Республики Казахстан.

3. Адвокату запрещается занимать по делу правовую позицию, ухудшающую положение лица, обратившегося за помощью, использовать свои полномочия в ущерб лицу, интересы которого он защищает или представляет.

4. Адвокат не вправе отказаться от принятого поручения по уголовному делу и в случае постановления неправосудного, с точки зрения подзащитного или самого адвоката, приговора обязан обжаловать его в [установленном порядке](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004101417" \t "_parent).

*В пункт 5 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005111679" \t "_parent) РК от 08.04.16 г. № 489-V (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005111680" \t "_parent))*

5. Адвокату запрещается состоять на [государственной службе](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004865730" \t "_parent) и заниматься предпринимательской деятельностью, занимать иную оплачиваемую должность, кроме случаев вхождения в состав наблюдательного совета коммерческой организации, избрания или назначения арбитром [соответствующего арбитража](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005087925" \t "_parent) для разрешения спора, а также занятия преподавательской, научной или творческой деятельностью.

Адвокат вправе быть избранным на оплачиваемую выборную или назначаемую должность в коллегии адвокатов, Республиканской коллегии адвокатов и международных общественных объединениях адвокатов.

*См.:**[Письмо](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000085305" \t "_parent) МГД РК от 27 июля 2002 года № ДРН-2-1-21/7630 «О налогообложении адвокатской деятельности»*

**Статья 16. Профессиональные нормы поведения адвоката**

Адвокат при оказании юридической помощи должен соблюдать следующие профессиональные правила:

1) проявлять старательность и усердие, не избегая совершения необходимых действий, требующих большого напряжения либо затрат времени;

2) корректно вести себя по отношению к органам и должностным лицам, рассматривающим юридические вопросы;

3) не допускать необоснованного затягивания дела, незаконных методов оказания юридической помощи, обмана, формируя и ограничивая свое профессиональное поведение в соответствии с правами и законными интересами лица, обратившегося за помощью;

4) соблюдать верность интересам лица, обратившегося за помощью, и не совершать каких-либо действий вопреки его интересам.

*В статью 17 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202492" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202493" \o "Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195-1 Об адвокатской деятельности (с изменениями, внесенными Законом РК от 11.07.01 г. № 235-II) Данная редакция действовала до внесения изменений от 30.05.03 г. См. предыдущие редакции Глава 1. Общие положения (стат... (редакция от 30.05.2003 г.) (редакция от 30.05.2003 г.) Гарантии адвокатской деятельности" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259349" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259350" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003598580" \t "_parent) РК от 03.07.13 г. № 121-V (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003598581" \t "_parent))*

**Статья 17. Гарантии адвокатской деятельности**

1. Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было способом запрещается.

2. Отождествление адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь, запрещается.

3. Запрещается допрашивать адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с осуществлением им своих профессиональных обязанностей.

4. Запрещается требовать от адвокатов, их помощников и стажеров, руководителей и работников президиума коллегии адвокатов, юридических консультаций, адвокатских контор представления каких-либо сведений, связанных с оказанием юридической помощи определенному лицу, за исключением случаев, установленных [законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001160384" \o "Закон Республики Казахстан от 28 августа 2009 года № 191-IV \«О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма\» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.12.2016 г.)" \t "_parent).

5. Адвокатское делопроизводство, иные связанные с ним материалы и документы, а также имущество адвоката, в том числе средства мобильной связи, аудиоаппаратура, компьютерная техника, не подлежат досмотру, осмотру, выемке, изъятию и проверке, кроме случаев, предусмотренных законами Республики Казахстан.

*См.:**[Письмо](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005159281" \t "_parent) Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде Республики Казахстан от 26 октября 2015 года № 6001-15-12-7/1093 «Осуществление пропускного режима адвокатов в здания местных судов»*

6. Запрещается отказ адвокату в предоставлении свиданий наедине с его подзащитным в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таких свиданий, а также ограничение их количества и продолжительности.

7. Исключен в соответствии с [Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213159" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV *(**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213160" \o "(СТАРАЯ РЕДАКЦИЯ) ЗАКОН РК ОТ 05.12.1997 № 195-I Гарантии адвокатской деятельности" \t "_parent))*

8. Органы дознания и предварительного следствия в случаях, предусмотренных [процессуальным законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004101082" \o "Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017 г.)" \t "_parent), обязаны уведомлять адвоката о необходимости его участия в следственных и иных процессуальных действиях в согласованный с адвокатом срок.

9. Государственные служащие и руководители негосударственных организаций обязаны в течение десяти рабочих дней дать письменный ответ на обращение адвоката, связанное с оказанием им юридической помощи по конкретному делу.

10. Лица, допустившие незаконное вмешательство в деятельность адвокатов либо препятствующие осуществлению такой деятельности, привлекаются к [ответственности в соответствии с законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004387376" \t "_parent).

**Статья 18. Адвокатская тайна**

1. Адвокатскую тайну составляют факт обращения к адвокату, сведения о содержании устных и письменных переговоров с лицом, обратившимся за помощью, и другими лицами, о характере и результатах, предпринимаемых в интересах лица, обратившегося за помощью, действий, а также иная информация, касающаяся оказания юридической помощи.

2. Адвокаты, их помощники и стажеры, работники президиума коллегии адвокатов, юридической консультации, адвокатской конторы не вправе разглашать, а также использовать в своих интересах или в интересах третьих лиц какие-либо сведения, полученные в связи с оказанием юридической помощи.

3. Адвокат, разгласивший сведения, относящиеся к адвокатской тайне, без согласия лица, обратившегося за помощью, несет ответственность в соответствии с [законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004096392" \t "_parent).

4. Предоставление сведений и информации в уполномоченный орган по финансовому мониторингу в соответствии с [Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001160335" \t "_parent) Республики Казахстан «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» не является разглашением адвокатской тайны.

*См.:**[Нормативное постановление](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1005529465" \t "_parent) Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2016 года № 14 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за прикосновенность к преступлению и пособничество в уголовном правонарушении»*

**Глава 3. Организация адвокатской деятельности**

*В статью 19 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202494" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202495" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259353" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259269" \t "_parent))*

**Статья 19. Формы организации адвокатской деятельности**

Адвокат вправе осуществлять свою деятельность через юридическую консультацию либо учредить самостоятельно или совместно с другими адвокатами адвокатскую контору, а также индивидуально без регистрации юридического лица.

Адвокат должен быть членом коллегии адвокатов, созданной и действующей на территории соответствующей административно-территориальной единицы.

Адвокат, осуществляющий профессиональную деятельность индивидуально без регистрации юридического лица, обязан иметь служебное помещение, необходимое для приема граждан и представителей юридических лиц, соблюдения условий для обеспечения сохранности адвокатского производства и сохранения адвокатской тайны.

*В статью 20 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202496" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202497" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213161" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002227947" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003598582" \t "_parent) РК от 03.07.13 г. № 121-V (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003598583" \t "_parent))*

**Статья 20. Коллегия адвокатов**

1. Коллегия адвокатов создается лицами, имеющими право на занятие адвокатской деятельностью.

2. Коллегия адвокатов является некоммерческой, независимой, профессиональной, самоуправляемой и самофинансируемой организацией адвокатов, создаваемой для оказания квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам, для выражения и защиты прав и законных интересов адвокатов, выполнения иных функций, установленных настоящим Законом.

3. На территории области, города республиканского значения, столицы должна быть образована и действовать одна коллегия адвокатов, которая не вправе создавать свои структурные подразделения (филиалы и представительства) на территории другой области, города республиканского значения, столицы.

*См.:**[Постановление](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000128606" \t "_parent) Конституционного Совета Республики Казахстан от 2 июля 1999 г. № 12/2 О соответствии пункта 3 статьи 20 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» Конституции Республики Казахстан*

При отсутствии на территории области, города республиканского значения, столицы коллегии адвокатов она образуется по инициативе не менее чем десяти учредителей, соответствующих требованиям статьи [7](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000021606" \t "_parent) настоящего Закона.

Специальное разрешение государственных органов на создание коллегии адвокатов не требуется.

Наименование коллегии адвокатов должно включать в себя название административно-территориальной единицы, на территории которой она создана.

4. Основными задачами коллегии адвокатов являются:

1) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;

2) материально-техническое и справочно-информационное обеспечение деятельности членов коллегии;

3) организация профессионального контроля за осуществлением адвокатской деятельности;

4) организация оказания бесплатной юридической помощи (статья [6](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000037540" \t "_parent) настоящего Закона) и защиты по назначению органов предварительного следствия и суда.

5. Коллегии адвокатов создают юридические консультации.

6. Коллегии адвокатов объединяются в Республиканскую коллегию адвокатов.

**Статья 21. Устав коллегии адвокатов**

1. Устав коллегии адвокатов должен предусматривать:

1) наименование, предмет и цели деятельности коллегии адвокатов;

2) права и обязанности членов коллегии адвокатов;

3) порядок приема в члены коллегии адвокатов, приостановления и прекращения членства;

4) структуру коллегии адвокатов, порядок формирования и компетенцию ее органов;

5) порядок создания и деятельности юридических консультаций;

6) источники образования имущества и порядок распоряжения им;

7) порядок уплаты членских взносов;

8) порядок оказания адвокатами бесплатной юридической помощи и порядок распределения между адвокатами юридической помощи по назначению суда, органов дознания и предварительного следствия;

9) порядок проведения аттестации адвокатов на основе [Положения](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004306871" \t "_parent) о порядке проведения аттестации адвокатов;

10) дисциплинарную ответственность членов коллегии адвокатов и стажеров адвокатов и порядок привлечения к ней;

11) порядок возбуждения ходатайства о подготовке искового заявления о прекращении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью;

12) порядок реорганизации и ликвидации коллегии адвокатов;

13) судьбу имущества при ликвидации коллегии адвокатов.

2. Устав коллегии адвокатов может содержать также иные положения, не противоречащие [законодательству](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004387508" \t "_parent).

**Статья 22. Органы коллегии адвокатов**

1. Высшим органом коллегии адвокатов является общее собрание (конференция) членов коллегии; ее исполнительным органом - президиум; контрольным органом - ревизионная комиссия.

2. В случаях, предусмотренных Уставом, в коллегии адвокатов могут быть созданы другие органы, действующие на основании положений, принимаемых общим собранием (конференцией) членов коллегии адвокатов.

**Статья 23. Общее собрание (конференция) членов коллегии адвокатов**

1. Общее собрание (конференция) вправе решать любые вопросы деятельности коллегии адвокатов.

2. К исключительной компетенции общего собрания (конференции) относятся:

1) принятие Устава коллегии адвокатов и решений о внесении изменений в Устав;

2) избрание президиума, председателя президиума, ревизионной комиссии, председателя ревизионной комиссии;

3) избрание других предусмотренных Уставом органов и их руководителей, утверждение положений об этих органах;

4) заслушивание и утверждение отчетов о деятельности органов коллегии адвокатов, руководителей и работников коллегии адвокатов;

*5) Исключен в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259357" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259356" \t "_parent))*

*6) Исключен в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259357" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259356" \t "_parent))*

7) рассмотрение жалоб адвокатов на решения органов, руководителей и работников коллегии адвокатов;

8) досрочный отзыв руководителей и работников коллегии адвокатов;

9) установление ставок первоначального целевого взноса, исчисляемого в размере, кратном месячному расчетному показателю, установленному законодательным актом Республики Казахстан, который оплачивается адвокатом в течение шести месяцев со дня приема его в члены коллегии и расходуется исключительно на укрепление материально-технической и учебно-методической базы коллегии адвокатов;

10) установление ставок ежемесячных членских взносов, исчисляемых в размере, кратном месячному расчетному показателю, установленному законодательным актом Республики Казахстан, при этом адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность в сельских населенных пунктах либо имеющие стаж адвокатской деятельности менее одного года, оплачивают ежемесячные членские взносы в размере пятидесяти процентов от установленной ставки.

3. Общее собрание (конференция) правомочно принимать решения при наличии двух третей от общего числа членов коллегии адвокатов или, соответственно, состава избранных делегатов конференции.

4. Общее собрание (конференция) созывается не реже одного раза в год президиумом коллегии адвокатов. По требованию ревизионной комиссии или не менее одной четвертой от общего числа членов коллегии председатель коллегии обязан в течение тридцати дней созвать общее собрание (конференцию).

5. Уставом коллегии адвокатов могут быть предусмотрены иные вопросы, относящиеся к исключительной компетенции общего собрания (конференции).

**Статья 24. Президиум коллегии адвокатов**

1. Президиум коллегии адвокатов избирается тайным голосованием сроком на четыре года.

2. Президиум коллегии адвокатов:

1) организует работу коллегии адвокатов по оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам, в том числе юридической помощи, оказываемой адвокатами за счет средств государственного бюджета в случаях, предусмотренных законодательством Республики Казахстан;

2) организует исполнение решений общего собрания (конференции), созывает общее собрание (конференцию);

3) защищает профессиональные и иные права адвокатов;

4) осуществляет прием в члены коллегии адвокатов, исключает из членов коллегии, организует подготовку стажеров адвокатов;

4-1) Исключен в соответствии с [Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213173" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV *(**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213174" \t "_parent))*

4-2) представляет ежеквартально обобщенные отчеты адвокатов об их деятельности в Республиканскую коллегию адвокатов;

4-3) освобождает от уплаты первоначального целевого взноса адвокатов, принимаемых в члены коллегии адвокатов с условием обязательного осуществления адвокатской деятельности в сельском населенном пункте не менее трех лет;

4-4) освобождает от уплаты ежемесячного членского взноса адвокатов на период нахождения в отпуске по беременности и родам либо по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет и адвокатов, не осуществляющих адвокатскую деятельность более двух месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности;

5) организует работу по проверке поступивших от физических и юридических лиц жалоб (представлений) на действия адвоката;

6) рассматривает материалы о дисциплинарных проступках адвокатов и налагает на виновных лиц дисциплинарные взыскания;

7) организует проведение аттестации адвокатов и работу по повышению их профессиональной квалификации;

8) подает лицензиару в отношении адвоката ходатайство о приостановлении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью или о подготовке искового заявления о прекращении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью по основаниям, предусмотренным настоящим [Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000170776" \t "_parent);

8-1) организует работу по соблюдению адвокатами законодательства Республики Казахстан о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма;

9) проводит мероприятия по повышению профессионального уровня адвокатов, анализирует, обобщает и распространяет положительный опыт работы;

10) организует ведение кодификационно-справочной работы, разрабатывает и издает методические пособия и рекомендации по вопросам адвокатской деятельности;

11) создает юридические консультации, назначает и освобождает от должности заведующих ими;

12) выдает удостоверение адвоката, [форма](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001970946" \t "_parent) которого утверждается Министерством юстиции Республики Казахстан;

13) распоряжается средствами коллегии адвокатов в порядке, определяемом Уставом и общим собранием (конференцией);

14) организует ведение бухгалтерского учета, финансовой отчетности, делопроизводства и формирование первичных статистических данных;

14-1) устанавливает порядок распоряжения имуществом коллегии адвокатов;

15) решает иные вопросы деятельности коллегии адвокатов, кроме отнесенных к исключительной компетенции общего собрания (конференции) членов коллегии адвокатов.

*Статья 25 изложена в редакции**[Закона](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213184" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213185" \t "_parent)); внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003579456" \t "_parent) РК от 03.07.13 г. № 123-V (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1003579457" \t "_parent))*

**Статья 25. Председатель президиума коллегии адвокатов**

1. Председателем президиума коллегии адвокатов может быть избран адвокат, который непосредственно до дня его избрания состоял членом коллегии адвокатов не менее двух лет.

Председатель президиума коллегии адвокатов избирается тайным голосованием сроком на четыре года.

При этом одно и то же лицо не может занимать должность председателя президиума коллегии адвокатов более двух сроков подряд.

2. Председатель президиума коллегии адвокатов в соответствии с уставом коллегии:

1) организует работу президиума, председательствует на его заседаниях и осуществляет контроль за выполнением решений президиума, общих собраний (конференций) членов коллегии;

2) руководит работой аппарата президиума, осуществляет прием и увольнение работников аппарата коллегии;

3) представляет коллегию адвокатов в государственных органах, общественных объединениях, других организациях и учреждениях;

4) обеспечивает представление лицензиару сведений о лицензиатах, вступивших в члены коллегии адвокатов, с указанием выбранной адвокатом формы организации адвокатской деятельности и юридического адреса, а также об исключенных из членов коллегии адвокатов, с указанием причин исключения;

5) обеспечивает представление в Республиканскую коллегию адвокатов отчета о деятельности коллегий адвокатов, включая статистические сведения об оказанной адвокатами юридической помощи;

6) обеспечивает своевременное представление в территориальный орган юстиции сводного отчета об оказанной адвокатами бесплатной юридической помощи и о возмещении расходов, связанных с защитой и представительством, за счет бюджетных средств;

7) обеспечивает проведение стажировки стажерами адвокатов;

8) обеспечивает реализацию программы профессионального обучения адвокатов.

Другие полномочия председателя президиума коллегии адвокатов определяются уставом коллегии адвокатов.

**Статья 26. Ревизионная комиссия коллегии адвокатов**

1. Ревизионная комиссия коллегии адвокатов является ее контрольно-ревизионным органом.

2. Ревизионная комиссия, ее председатель избираются общим собранием (конференцией) членов коллегии сроком на четыре года.

3. Ревизионная комиссия проводит ревизии финансово-хозяйственной деятельности коллегии адвокатов, юридических консультаций, адвокатских контор, а также финансовой деятельности адвокатов, практикующих индивидуально.

**Статья 27. Членство в коллегии адвокатов**

1. Членство в коллегии адвокатов является обязательным.

Основанием для отказа в приеме в члены коллегии адвокатов является обнаружение одного из обстоятельств, предусмотренных [пунктом 2 статьи 7](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001902155" \o "Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195-I \«Об адвокатской деятельности\» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.04.2016 г.)" \t "_parent) настоящего Закона.

Отказ в приеме в члены коллегии адвокатов может быть обжалован в судебном порядке.

2. В случае, когда лицо было исключено из коллегии, но сохранило лицензию на занятие адвокатской деятельностью, оно может быть вновь принято в коллегию не ранее чем по истечении шести месяцев с момента исключения. Осуществление адвокатской деятельности в этот период не допускается.

**Статья 28. Права члена коллегии адвокатов**

1. Член коллегии адвокатов имеет право:

1) пользоваться содействием, профессиональной помощью и защитой со стороны коллегии, ее органов и должностных лиц;

2) избирать и быть избранным в органы коллегии адвокатов;

3) ставить перед органами коллегии адвокатов вопросы, касающиеся ее деятельности, вносить предложения по улучшению работы коллегии и ее органов, участвовать в обсуждении и принятии решений, требовать от органов коллегии адвокатов представления документов и материалов об их деятельности;

4) принимать личное участие во всех случаях проверки и обсуждения органами коллегии его деятельности или поведения;

5) пользоваться имуществом коллегии адвокатов в порядке и на условиях, определяемых ее Уставом;

6) выйти из состава коллегии по собственной инициативе.

2. Члены коллегии адвокатов равны в своих правах и обязанностях.

*В статью 29 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202501" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202502" \t "_parent)); изложена в редакции**[Закона](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213193" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213194" \t "_parent)); внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004271982" \t "_parent) РК от 16.05.14 г. № 203-V(**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004271983" \t "_parent))*

**Статья 29. Обязанности члена коллегии адвокатов**

1. Помимо общих обязанностей адвоката, предусмотренных [статьей 15](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202503" \t "_parent) настоящего Закона, член коллегии адвокатов обязан:

1) соблюдать требования устава коллегии адвокатов;

2) выполнять решения общего собрания коллегии адвокатов и ее органов;

3) платить первоначальные целевые и ежемесячные членские взносы;

4) представлять в президиум коллегии адвокатов статистический отчет о своей работе;

5) подать в порядке и на условиях, которые установлены [законодательством](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004004077" \t "_parent) Республики Казахстан о разрешениях и уведомлениях, заявление лицензиару о переоформлении лицензии на занятие адвокатской деятельностью в случае изменения фамилии, имени, отчества (при его наличии);

6) информировать президиум коллегии адвокатов об изменении своего юридического адреса;

7) представлять в президиум коллегии адвокатов материалы, необходимые для проверки по обращениям физических и юридических лиц на качество оказанной им юридической помощи.

2. Член коллегии адвокатов не может нести иных односторонних имущественных обязательств перед коллегией адвокатов, помимо обязательства уплаты первоначального целевого и ежемесячных членских взносов.

**Статья 30. Дисциплинарная ответственность адвокатов**

1. За нарушение требований законодательства Республики Казахстан, [Кодекса](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004364935" \t "_parent) профессиональной этики адвокатов, устава коллегии адвокатов адвокат привлекается к одной из следующих мер дисциплинарной ответственности:

1) замечание;

2) выговор;

3) строгий выговор;

4) исключение из коллегии адвокатов с подачей ходатайства лицензиару о подготовке искового заявления о прекращении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью.

2. Дисциплинарное производство относится к компетенции президиума коллегии адвокатов.

3. Основанием для возбуждения дисциплинарного производства является наличие достаточных данных, указывающих на нарушение адвокатом требований законодательства Республики Казахстан, [Кодекса](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004364935" \t "_parent) профессиональной этики адвокатов и устава коллегии адвокатов.

4. В случае внесения органами юстиции представления о возбуждении дисциплинарного производства его рассмотрение осуществляется с участием представителя органа юстиции. Неявка представителя органа юстиции, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения, не препятствует рассмотрению дисциплинарного производства.

5. Порядок наложения дисциплинарных взысканий, их снятия и обжалования определяется уставом коллегии адвокатов.

За совершение адвокатом дисциплинарного проступка может быть наложено только одно дисциплинарное взыскание.

6. Решение президиума коллегии адвокатов о наложении дисциплинарного взыскания может быть обжаловано адвокатом в судебном порядке.

7. Если в течение шести месяцев со дня наложения дисциплинарного взыскания адвокат не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не подвергавшимся дисциплинарному взысканию.

*В статью 31 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202504" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202505" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000574872" \t "_parent) РК от 12.01.07 г. № 222-III (см.**[сроки](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000648569" \t "_parent) введения в действие) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000650467" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259363" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259268" \t "_parent));**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213199" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002212639" \t "_parent))*

**Статья 31. Исключение из коллегии адвокатов**

1. Исключение адвоката из коллегии производится президиумом коллегии адвокатов в случаях:

1) лишения или прекращения действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью;

2) грубого либо неоднократного нарушения адвокатом требований и норм законодательства Республики Казахстан, принципов организации и деятельности адвокатуры, закрепленных в уставе коллегии адвокатов, правил профессиональной этики адвокатов при исполнении им своих обязанностей;

3) обнаружившейся невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации;

4) систематической неуплаты членских взносов;

5) занятия [предпринимательской деятельностью](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000000387" \t "_parent), а также иной оплачиваемой должности;

6) по собственному желанию;

7) в иных случаях, предусмотренных Уставом коллегии.

2. Исключение адвоката из коллегии по основаниям, предусмотренным подпунктами 2), 3) пункта 1 настоящей статьи, влечет за собой прекращение действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью.

3. Исключение из коллегии может быть обжаловано в судебном порядке в месячный срок со дня вручения адвокату копии постановления президиума коллегии об исключении.

*В статью 32 внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259364" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259365" \t "_parent))*

**Статья 32. Юридическая консультация**

1. Для обеспечения доступа граждан к квалифицированной юридической помощи президиум коллегии адвокатов создает юридические консультации, в том числе специализированные.

2. Место нахождения юридической консультации определяется президиумом коллегии адвокатов.

3. Юридическая консультация является структурным подразделением (филиалом) коллегии адвокатов. Она имеет печать и угловой штамп с обозначением своего наименования и принадлежности к соответствующей коллегии адвокатов, иную атрибутику, необходимую для организации оказания юридической помощи. Юридическая консультация действует на основании Положения, принимаемого общим собранием (конференцией) коллегии адвокатов.

4. Юридической консультацией руководит заведующий, назначаемый президиумом коллегии адвокатов.

**Статья 33. Адвокатская контора**

1. Адвокатская контора является некоммерческой организацией в форме [учреждения](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000000581" \t "_parent).

2. Адвокатская контора учреждается (создается) в целях обеспечения материальных, организационно-правовых и иных условий оказания адвокатами [юридической помощи](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000005924" \o "Закон Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195-I \«Об адвокатской деятельности\» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.04.2016 г.) Виды юридической помощи, оказываемой адвокатами" \t "_parent).

3. Адвокатская контора создается членом (членами) коллегии адвокатов.

Адвокат может выступить учредителем (соучредителем) только одной адвокатской конторы.

4. Адвокатская контора, учрежденная одним адвокатом, осуществляет свою деятельность на основании Устава.

При создании адвокатской конторы несколькими адвокатами учредительным документом может быть также и Учредительный договор.

Учредитель (учредители) адвокатской конторы обязан в течение десяти календарных дней после ее государственной регистрации письменно уведомить об этом соответствующую коллегию адвокатов и представить в ее распоряжение учредительные документы адвокатской конторы.

5. Специальное разрешение государственных органов на создание адвокатских контор не требуется.

*Закон дополнен статьей 33-1 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000202506" \t "_parent) РК от 03.06.03 г. № 425-II; внесены изменения в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213363" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213364" \t "_parent))*

**Статья 33-1. Осуществление адвокатской деятельности индивидуально**

1. Адвокат, принявший решение осуществлять профессиональную деятельность индивидуально, уведомляет об этом коллегию адвокатов. В уведомлении указываются фамилия, имя, отчество (при его наличии) адвоката, его постоянное место нахождения.

2. Адвокат, осуществляющий профессиональную деятельность индивидуально без образования юридического лица, вправе иметь расчетный и иные счета в банках, личную печать, штампы, личные бланки.

*Глава 3 дополнена статьей 33-2 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213371" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Статья 33-2. Республиканская коллегия адвокатов**

1. Республиканская коллегия адвокатов является некоммерческой, независимой, профессиональной, самоуправляемой, самофинансируемой организацией, основанной на обязательном членстве коллегий адвокатов.

2. Республиканская коллегия адвокатов как организация адвокатского самоуправления создается в целях представительства и защиты интересов коллегий адвокатов и адвокатов в государственных и иных организациях в Республике Казахстан и за ее пределами, координации деятельности коллегий адвокатов, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи.

3. Республиканская коллегия адвокатов образуется Республиканской конференцией делегатов коллегий адвокатов.

4. Устав Республиканской коллегии адвокатов принимается Республиканской конференцией делегатов коллегий адвокатов.

5. Республиканская коллегия адвокатов подлежит государственной регистрации в порядке, установленном [законодательством](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000000968" \t "_parent) Республики Казахстан.

6. Реорганизация и ликвидация Республиканской коллегии адвокатов осуществляется в порядке, установленном [законодательством](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001809526" \t "_parent) Республики Казахстан.

7. Решения Республиканской коллегии адвокатов и ее органов, принятые в пределах их компетенции, обязательны для коллегий адвокатов.

*Глава 3 дополнена статьей 33-3 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213371" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Статья 33-3. Устав Республиканской коллегии адвокатов**

1. [Устав Республиканской коллегии](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004287275" \t "_parent) должен предусматривать:

1) наименование, предмет и цели деятельности Республиканской коллегии адвокатов;

2) права и обязанности членов Республиканской коллегии адвокатов;

3) структуру Республиканской коллегии адвокатов, порядок формирования и компетенцию ее органов;

4) источники образования имущества и порядок распоряжения им;

5) размер и порядок отчислений, осуществляемых коллегиями адвокатов;

6) порядок реорганизации и ликвидации Республиканской коллегии адвокатов.

2. Устав Республиканской коллегии адвокатов может содержать иные положения, не противоречащие законодательству Республики Казахстан.

*Глава 3 дополнена статьей 33-4 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213371" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Статья 33-4. Республиканская конференция делегатов коллегий адвокатов**

1. Высшим органом Республиканской коллегии адвокатов является Республиканская конференция делегатов коллегий адвокатов, которая созывается не реже одного раза в два года. Конференция считается правомочной, если в ее работе принимают участие не менее двух третей от количества избранных делегатов.

2. Конференция вправе решать любые вопросы деятельности Республиканской коллегии адвокатов.

К исключительной компетенции конференции относятся:

1) принятие устава Республиканской коллегии адвокатов и внесение в него изменений и дополнений;

2) определение места нахождения президиума Республиканской коллегии адвокатов;

3) утверждение нормы представительства делегатов от коллегий адвокатов на Республиканскую конференцию;

4) разработка и утверждение [Кодекса](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004364935" \t "_parent) профессиональной этики адвокатов и внесение в него изменений и дополнений;

5) разработка и утверждение [Положения](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1004306871" \t "_parent) о порядке проведения аттестации адвокатов;

6) избрание президиума Республиканской коллегии адвокатов;

7) избрание ревизионной комиссии Республиканской коллегии адвокатов;

8) определение размера и порядка отчислений, осуществляемых коллегиями адвокатов на общие нужды Республиканской коллегии адвокатов;

9) утверждение сметы расходов на содержание Республиканской коллегии адвокатов;

10) утверждение отчета президиума Республиканской коллегии адвокатов, в том числе об исполнении сметы расходов на содержание Республиканской коллегии адвокатов;

11) утверждение отчета ревизионной комиссии о результатах финансово-хозяйственной деятельности Республиканской коллегии адвокатов;

12) утверждение регламента конференции;

13) осуществление иных функций, предусмотренных уставом Республиканской коллегии адвокатов и законодательством Республики Казахстан.

**Статья 33-5. Президиум Республиканской коллегии адвокатов**

1. Президиум Республиканской коллегии адвокатов является коллегиальным исполнительным органом Республиканской коллегии адвокатов.

2. Президиум избирается Республиканской конференцией делегатов коллегий адвокатов тайным голосованием сроком на четыре года.

3. Количество членов президиума определяется Республиканской конференцией делегатов коллегий адвокатов. В составе президиума должно быть обеспечено представительство каждой коллегии адвокатов.

4. Президиум:

1) организует работу Республиканской коллегии адвокатов;

2) организует исполнение решений Республиканской конференции делегатов коллегий адвокатов;

3) избирает из своего состава председателя Республиканской коллегии адвокатов сроком на четыре года тайным голосованием. При этом одно и то же лицо не может занимать должность председателя более двух сроков подряд;

4) в период между конференциями принимает решения о досрочном прекращении полномочий членов президиума и ревизионной комиссии, исключенных из членов коллегий адвокатов по основаниям, предусмотренным настоящим Законом;

5) представляет Республиканскую коллегию адвокатов в государственных и иных организациях в Республике Казахстан и за ее пределами;

6) координирует деятельность коллегий адвокатов;

7) представляет в Министерство юстиции Республики Казахстан статистические сведения об оказанной адвокатами юридической помощи по форме, утверждаемой Министерством юстиции Республики Казахстан;

8) вносит в Министерство юстиции Республики Казахстан рекомендации к Положению о порядке прохождения стажировки стажерами адвокатов;

9) организует работу по повышению профессионального уровня адвокатов, разрабатывает единую методику профессиональной подготовки адвокатов и их помощников;

10) защищает социальные и профессиональные права адвокатов;

11) участвует в проведении экспертиз проектов нормативных правовых актов по вопросам, относящимся к адвокатской деятельности, в случаях и порядке, предусмотренных законодательством Республики Казахстан;

12) обобщает ежеквартально отчеты коллегий адвокатов об их деятельности;

13) обобщает дисциплинарную практику коллегий адвокатов, по результатам которой разрабатывает рекомендации;

14) организует методическое обеспечение по вопросам адвокатской деятельности;

15) организует информационное обеспечение коллегий адвокатов;

16) созывает не реже одного раза в два года Республиканскую конференцию делегатов коллегий адвокатов, формирует ее повестку дня;

17) распоряжается имуществом Республиканской коллегии адвокатов в соответствии со сметой и с назначением имущества;

18) утверждает регламент президиума Республиканской коллегии адвокатов;

19) утверждает эмблему Республиканской коллегии адвокатов;

20) осуществляет иные функции, предусмотренные уставом Республиканской коллегии адвокатов.

5. По требованию ревизионной комиссии или не менее одной трети от общего числа коллегий адвокатов президиум Республиканской коллегии адвокатов обязан в течение двух месяцев созвать внеочередную Республиканскую конференцию.

6. Решения президиума принимаются простым большинством голосов от общего числа членов, присутствующих на его заседании.

*Глава 3 дополнена статьей 33-6 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213371" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Статья 33-6. Председатель Республиканской коллегии адвокатов**

Председатель Республиканской коллегии адвокатов:

1) представляет Республиканскую коллегию адвокатов в государственных и иных организациях, а также в отношениях с физическими лицами;

2) действует от имени Республиканской коллегии адвокатов без доверенности;

3) выдает доверенности;

4) заключает сделки от имени Республиканской коллегии адвокатов и распоряжается имуществом Республиканской коллегии адвокатов по решению президиума Республиканской коллегии адвокатов в соответствии со сметой и с назначением имущества;

5) созывает заседания президиума Республиканской коллегии адвокатов;

6) обеспечивает исполнение решений президиума Республиканской коллегии адвокатов и решений Республиканской конференции делегатов коллегий адвокатов.

*Глава 3 дополнена статьей 33-7 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213371" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Статья 33-7. Ревизионная комиссия Республиканской коллегии адвокатов**

1. Ревизионная комиссия является контрольным органом Республиканской коллегии адвокатов, осуществляющим функции внутреннего контроля за ее финансово-хозяйственной деятельностью.

2. Ревизионная комиссия избирается Республиканской конференцией делегатов коллегий адвокатов тайным голосованием сроком на четыре года.

3. Ревизионная комиссия избирает из своего состава председателя ревизионной комиссии. Членом ревизионной комиссии не может быть член президиума Республиканской коллегии адвокатов.

**Статья 33-8. Имущество Республиканской коллегии адвокатов**

1. Имущество Республиканской коллегии адвокатов формируется за счет отчислений, осуществляемых коллегиями адвокатов, грантов и благотворительной помощи (пожертвований), поступающих от юридических и физических лиц в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

2. К затратам на общие нужды Республиканской коллегии адвокатов относятся расходы на ее материальное обеспечение, вознаграждение адвокатов и компенсация расходов, связанных с их работой в органах Республиканской коллегии адвокатов, расходы на заработную плату работников аппарата Республиканской коллегии адвокатов и иные расходы, предусмотренные законодательством Республики Казахстан и сметой Республиканской коллегии адвокатов.

*Глава 4. Исключена в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259366" \t "_parent) РК от 11.12.09 г. № 230-IV (введен в действие с 1 января 2010 г.) (**[см. стар. ред.](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1001259264" \t "_parent))*

*Закон дополнен главой 5 в соответствии с**[Законом](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1002213383" \o "Закон Республики Казахстан от 28 декабря 2011 года № 523-IV \«О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам адвокатуры\»" \t "_parent) РК от 28.12.11 г. № 523-IV*

**Глава 5. Заключительные и переходные положения**

**Статья 35. Проведение внеочередных общих собраний (конференций) членов коллегий адвокатов**

1. Коллегии адвокатов организуют проведение внеочередных общих собраний (конференций) членов коллегий адвокатов для избрания делегатов первой Республиканской конференции делегатов коллегий адвокатов в течение трех месяцев со дня введения в действие настоящего Закона.

2. Норма представительства делегатов первой Республиканской конференции составляет один адвокат от пятидесяти, но не менее трех адвокатов от коллегии адвокатов.

3. Коллегии адвокатов совместно с Союзом адвокатов Казахстана организуют проведение первой Республиканской конференции в течение шести месяцев со дня введения в действие настоящего Закона.

4. Первая Республиканская конференция считается правомочной, если в ее работе принимают участие не менее двух третей делегатов, избранных коллегиями адвокатов.

5. Для ведения заседания делегаты конференции избирают президиум.

6. Решения первой Республиканской конференции делегатов коллегии адвокатов принимаются простым большинством голосов делегатов, участвующих в конференции.

7. В состав органов Республиканской коллегии адвокатов могут быть избраны адвокаты, не являющиеся делегатами первой Республиканской конференции.

**Рекомендация r (2000 г.) 21-го Комитета министров Совета Европы «о свободе осуществления профессии адвоката»**

**приняты Комитетом министров Совета Европы на 727-м заседании на уровне заместителей министров *25 октября 2000 года***

Комитет министров Совета Европы, учитывая положения Европейской конвенции по правам человека и Основные принципы роли адвокатов Организации Объединенных Наций, подчеркивая фундаментальную роль, которую адвокаты и профессиональные ассоциации адвокатов играют в обеспечении защиты прав человека и основных свобод, и желая способствовать свободе осуществления адвокатами своей профессии с целью упрочнения законности, рекомендует правительствам стран — членов Совета Европы принять или усилить, в зависимости от ситуации, меры, которые они находят необходимыми, в свете осуществления принципов, содержащихся в настоящей Рекомендации.

Принимая эту Рекомендацию, Комитет министров исходил из осознания необходимости справедливой системы правосудия, которая гарантирует независимость адвокатов при осуществлении ими своих профессиональных обязанностей без какого-либо непозволительного ограничения, влияния, вынуждения, давления, угроз или вмешательства, прямого или косвенного, со стороны любой инстанции и по любой причине.

В настоящей Рекомендации «адвокат» означает лицо квалифицированное и имеющее право в соответствии с национальным законодательством подавать состязательные бумаги и действовать за и от имени своих клиентов, заниматься правовой практикой, выступать в суде или консультировать и представлять своих клиентов по правовым вопросам.

**Принцип I Общие принципы свободы осуществления профессии адвоката**

1. Следует принять все необходимые меры для того, чтобы уважалась, защищалась и поощрялась свобода осуществления профессии адвоката без дискриминации и неправомерного вмешательства со стороны органов власти или общественности, в особенности в свете соответствующих положений Европейской конвенции по правам человека.

2. Решения, касающиеся разрешения заниматься юридической практикой или стать членом данной профессиональной группы, должны приниматься независимым органом. Контроль за такими решениями — принимаются они независимым органом или нет — должен осуществляться независимым беспристрастным органом судебной власти.

3. Адвокаты должны обладать свободой вероисповедания, слова, передвижения, собрания и объединения в союзы, а также, в особенности, должны иметь право принимать участие в публичных обсуждениях по вопросам права и отправления правосудия и выступать с предложениями законодательных реформ.

4. Адвокаты не должны страдать от последствий или подвергаться опасности любых санкций или давлению, когда они действуют в соответствии со своими профессиональными стандартами.

5. Адвокаты должны иметь доступ к своим клиентам, включая, в особенности лиц, лишенных свободы, чтобы иметь возможность проводить консультации при закрытых дверях и представлять своих клиентов в соответствии с установленными профессиональными стандартами.

6. Следует принять все необходимые меры для того, чтобы обеспечить уважение к конфиденциальности отношений адвоката и клиента. Исключения из этого принципа должны быть позволены только, если они не противоречат правовым нормам.

7. Адвокатам не должно быть отказано в доступе в суд, перед которым они уполномочены представать, и они должны иметь доступ ко всем необходимым документам, когда они защищают права и интересы клиентов в соответствии со своими профессиональными стандартами.

8. Все адвокаты, работающие над одним и тем же делом, должны уважаться судом в равной мере.

**Принцип II Правовое образование, подготовка и вступление в профессию адвоката**

1. В правовом образовании, вступлении и продолжении практики в области права не должно быть отказано, в особенности по причинам предпочтения по полу, расе, цвету кожи, религии, политическим или иным убеждениям, национальности или социальному происхождению, членству в национальном меньшинстве, собственности, рождению или физическому недостатку.

2. Следует принять все необходимые меры для того, чтобы обеспечить высокий стандарт правовой подготовки и моральных качеств как обязательного условия вступления в данную профессию, а также обеспечить повышение квалификации адвокатов.

3. Правовое образование, включая программы повышения квалификации, должно стремиться улучшить правовые навыки, увеличить осведомленность по вопросам этики и прав человека и подготавливать юристов в духе уважения, защиты и обеспечения прав и интересов своих клиентов, а также поддержания должного уровня отправления правосудия.

**Принцип III Роль и обязанности адвокатов**

1. Ассоциации адвокатов и другие профессиональные ассоциации юристов должны выступать с проектами профессиональных стандартов и кодексов поведения и обеспечить такое положение, когда, защищая легитимные права и интересы своих клиентов, адвокаты обязаны действовать независимо, усердно и справедливо.

2. Адвокаты должны уважать профессиональные секреты в соответствии с национальными законами, правилами и профессиональными стандартами. Любое разглашение таких секретов без согласия клиента должно подвергаться соответствующим санкциям.

3. Обязанности адвокатов перед своими клиентами должны включать:

а) консультирование клиентов по вопросу их юридических прав и обязанностей, а также возможного результата и последствий дела, включая финансовые затраты;

б) попытку разрешить дело прежде всего мирным путем;

в) возбуждение судебного иска с целью защиты, уважения и обеспечения прав и интересов своих клиентов;

г) избежание конфликтов;

д) не брать на себя больше работы, чем они в состоянии выполнить.

4. Адвокаты должны уважать судебную власть и выполнять свои обязанности перед судом таким образом, чтобы это соответствовало национальным правовым и другим правилам и профессиональным стандартам. Любое уклонение адвокатов от своих профессиональных обязанностей должно происходить таким образом, чтобы избежать ущерба интересам клиентов или иных лиц, которые нуждаются в их услугах.

**Принцип IV Право всех граждан на консультацию со своим адвокатом**

1. Должны быть приняты все необходимые меры для эффективного обеспечения всех граждан правом на получение правовых услуг, оказываемых независимыми адвокатами.

2. Необходимо поощрять адвокатов оказывать правовые услуги гражданам, находящимся в затруднительном финансовом положении.

3. Правительства стран — членов Совета Европы должны, где это возможно, обеспечить эффективный доступ к правосудию, такой порядок, при котором граждане, находящиеся в затруднительном финансовом положении, смогли бы получить действенные правовые услуги, в особенности, лица, лишенные свободы.

4. Обязанности адвокатов перед своими клиентами не должны изменяться в том случае, если гонорар полностью или частично оплачивается через общественные источники финансирования.

**Принцип V Ассоциации**

1. Адвокаты должны иметь право на создание и вступление в профессиональные местные, национальные и международные союзы и объединения (ассоциации), которые как индивидуально, так и через свои организации имеют своей целью повышение профессиональных стандартов и защиту независимости и интересов адвокатов.

2. Ассоциации адвокатов или иные профессиональные ассоциации юристов должны быть самоуправляемыми организациями, независимыми от органов власти и общественности.

3. Необходимо уважать роль ассоциаций адвокатов или иных профессиональных ассоциаций юристов по защите своих членов и их независимости от любых неправомочных ограничений или вмешательства.

4. Ассоциации адвокатов или другие профессиональные ассоциации юристов должны получать поддержку в деле обеспечения независимости адвокатов, а также:

а) в развитии и поддержании правосудия без опасения;

б) в защите роли адвокатов в обществе и, в особенности в защите их чести, достоинства и неподкупности;

в) в поощрении участия адвокатов в проектах по обеспечению доступа к правосудию лиц, находящихся в затруднительном финансовом положении, в особенности к правовому консультированию и помощи адвокатов;

г) в поощрении и поддержке правовой реформы и обсуждении действующих и предлагаемых законодательных актов;

д) в способствовании росту благосостояния адвокатов, помощи им или их семьям, если того требуют обстоятельства;

е) в сотрудничестве с адвокатами других стран в деле пропаганды роли адвокатов, в особенности посредством учета в своей работе опыта международных организаций адвокатов, а также международных межправительственных и неправительственных организаций;

ж) в способствовании становлению максимально высоких стандартов компетентности, уважения адвокатами стандартов поведения и дисциплины.

5. Ассоциации адвокатов и иные профессиональные ассоциации юристов должны принимать любые необходимые меры, включая защиту интересов адвокатов в любых соответствующих органах, в случае:

а) ареста или задержания адвоката;

б) любого решения начать процедуру, при которой ставится под сомнение неподкупность адвоката;

в) любого обыска самих адвокатов или их собственности;

г) любого изъятия документов или материалов, находящихся во владении адвокатов;

д) публикации отчетов в прессе, которые требуют действий со стороны адвокатов.

**Принцип VI Дисциплинарные процедуры**

1. Когда адвокаты не действуют в соответствии со своими профессиональными стандартами, изложенными в кодексах поведения, составленных ассоциациями адвокатов или другими ассоциациями юристов или законодательно, необходимо принять соответствующие меры, включая дисциплинарные процедуры.

2. Ассоциации адвокатов или иные профессиональные ассоциации юристов должны нести ответственность или, где возможно, иметь право принимать участие в дисциплинарных процедурах, касающихся адвокатов.

3. Дисциплинарные процедуры должны проводиться с должным уважением принципов и правил, изложенных в Европейской Конвенции по правам человека, включая право адвоката принимать участие в процедуре и обращаться за судебным контролем решения.

4. Необходимо соблюдать принцип пропорциональности в определении санкций за дисциплинарные правонарушения, совершенные адвокатами.

Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах 1. Правовые основы деятельности адвоката. Структура адвокатуры. V. **АДВОКАТУРА В США** В правовой системе Соединенных Штатов Америки профессии адвоката отведено особое место по сравнению с другими профессиональными группами. Юристы занимают многие ключевые посты в экономике и государственно-политическом механизме США. В США работает около 60% от общего числа юристов всего мира. Тем не менее, в США нет нормативно-правового акта, который закреплял бы права адвоката в судопроизводстве. Статус защитника вытекает из обычая, прецедентного права, норм профессиональной этики. Основополагающее условие участия адвоката в судопроизводстве изложено в поправке VI к Конституции США принятой в 1791 году. «При всяком уголовном преследовании обвиняемый имеет право на скорый и публичный суд беспристрастных присяжных того штата и округа, ранее установленного законом, где было совершено преступление; обвиняемый имеет право быть осведомленным о сущности и основаниях обвинения, он имеет право на очную ставку со свидетелями, показывающими против него, право на принудительный вызов свидетелей со своей стороны и на помощь адвоката для своей защиты». Поправка VI к Конституции США. Это поправка нашла свое развитие в прецедентном праве. В частности, дело «Гидеон против Уэйнтрайта» 1963 г., дело «Миранда против штата Аризона» 1966 г., дело «Брюер против Вильямса» 1977 г. и т. д. Суть этих решений сводится к следующим принципам: право на адвоката является фундаментальным и необходимым для справедливого суда, при этом право на адвоката имеет каждый, кому может быть назначено наказание в виде лишения свободы; адвокат должен участвовать в тех процессуальных действиях, где он может оказать обвиняемому помощь, чтобы справиться с правовыми проблемами, или дать совет, когда ему противостоит другая процессуальная сторона. Таким образом, участие адвоката-защитника обязательно в любом судебном заседании вне зависимости от того, признал ли подсудимый себя виновным или нет. Крупнейшей общественной организацией адвокатов является Американская ассоциация юристов. Численность этой организации составляет более 400 тысяч человек. Основную массу индивидуальных членов Ассоциации составляют адвокаты. Индивидуальными членами могут быть также юристы государственных органов и ученые-правоведы. 70

71 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Членами Ассоциации могут быть граждане США, имеющие диплом юриста и допущенные к адвокатской практике в штатах в соответствии с установленными правилами. Исполнительным органом Ассоциации является правление. Выработкой текущей политики и решением крупных административных вопросов занимается палата депутатов Ассоциации. На ежегодных съездах Ассоциации обсуждаются общие вопросы ее деятельности и избираются руководящие должностные лица на следующий год. Рабочими органами Ассоциации являются постоянные комитеты, специальные комитеты и комиссии, секции и отделения, организуемые по отдельным отраслям права, вопросам разработки законодательства, различным аспектам адвокатской практики и деятельности судов. Деятельность Американской ассоциации юристов охватывает от вопросов профессиональной этики до разработки законопроектов. Ассоциация выступает с инициативами в различных отраслях права; ее рекомендации способствуют унификации законодательства, выработке единообразных стандартов адвокатской практики и принципов отправления правосудия. Ассоциация дает свои заключения по кандидатам при назначении и утверждений в должности федеральных судей, включая членов Верховного суда США. 2. Поступление в адвок а т у ру профессии; всякая деятельность, связанная с этой В США существует общее понятие юридической профессией, осуществляется под контролем судов. Требования, необходимые для работы в качестве юриста, различны в каждом штате. Тот, кто признается юристом в данном штате, может работать в качестве юриста только в этом штате, а также выступать в федеральных судах и в судах этого штата. Каждый юрист, получивший разрешение практиковать в данном штате, заплатив небольшую сумму, может быть записан в список адвокатов, которым разрешено выступать в Верховном суде США. Для работы адвокатом в различных штатах требуется сдать экзамен, организуемый под контролем судов. Обладания университетским дипломом всегда недостаточно, но наличие диплома является в настоящее время необходимым требованием. Американец, получивший разрешение заниматься юридическими профессиями, именуется юристом в широком смысле слова. Этот термин не имеет европейского эквивалента, так как профессиональная организация юристов в Европе совершенно иная и сравнение поэтому затруднительно. Большинство американских юристов работают в одиночку (70%) или совместно с еще одним коллегой (15%). В больших городах, однако, юристы работают и по найму в представительных конторах, где нередко специализируются по весьма узкой группе вопросов. Небольшое число юристов избирают специальность, связанную с судебной деятельностью, то есть ведут гражданский или уголовный процесс, допросы и контрдопросы, столь характерные для судебного заседания в США. Очень многие занимаются несудебными делами, играют ту роль, которую в других странах играют нотариусы, юрисконсульты или налоговые советники, с той только разницей, что в Америке гораздо чаще прибегают к услугам юриста, чем в других странах. 71

72 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах В США преобладающее большинство выпускников юридических школ получают патент на занятие адвокатской практикой и практикуют право в той или иной форме. В этом отношении США отличаются от многих других стран, где изучение права считается общей подготовкой ко всем видам предпринимательской деятельности или государственной службы, и существенно меньше выпускников юридических факультетов становятся практикующими юристами. Выпускник юридического вуза вместе с дипломом и степенью не обретает автоматического права заниматься адвокатской практикой. Для того чтобы получить патент на адвокатскую практику, ему необходимо пройти дополнительную аттестацию Причем патент выдается на право заниматься адвокатской практикой не вообще, повсеместно в США, а только на территории того штата, где собирается практиковать данный кандидат в адвокаты. Вопросы допуска к адвокатской практике регулируются законами штатов, соответственно и требования различаются от штата к штату. Штаты создают одно из двух возможных ведомств по надзору за юридической профессией. В некоторых штатах этим ведомством является Верховный суд данного штата. В других штатах существует Ассоциация юристов штата, которая является организацией самоуправлений юристов. При такой системе штат делегирует свои полномочия по выдаче патентов на адвокатскую практику и регулированию адвокатской деятельности Ассоциации юристов, и на нее возлагаются надзор за допуском в адвокатуру и регулирование деятельности адвокатского сообщества. Членство в Ассоциации юристов также является обязательным для ведения частной адвокатской практики. В обоих случаях высшей контрольной инстанцией за деятельностью адвокатов является Верховный суд штата. Во всех штатах от претендентов на занятие адвокатской практикой требуется сдачи экзамена. В большинстве штатов существуют особые образовательные требования в качестве обязательного условия для допуска к самому экзамену. Экзамен на получение права заниматься адвокатской практикой проводится дважды в год в июле и феврале. Первый этап письменный экзамен, который состоит из двух частей и длится примерно два-три дня. Одна часть экзамена включает вопросы с вариантами ответа по общим вопросам права, этот экзамен во всех штатах, кроме двух, является общим экзаменом на допуск к адвокатской практике. Перед экзаменом все претенденты проходят шестинедельный обзорный курс для поступления в адвокатуру. Частные компании предлагают претендентам свои услуги по проведению этого курса, чтобы научить их всему, что необходимо для успешной сдачи экзамена в адвокатуру. Обзорный курс особенно важен для той части экзамена, которая посвящена праву штата, так как большинство лучших юридических школ преподают только общие доктрины и концепции, а не право конкретного штата. Условия допуска к адвокатской практике устанавливаются обычно Верховным судом штата, однако вопрос о самом допуске решается специальной комиссией по допуску в адвокатуру, формируемой либо ассоциацией адвокатов штата, либо по назначению суда или губернатора штата. Как правило, эта комиссия состоит из практикующих юристов. При решении вопроса о допуске к адвокатской практике комиссия исходит из моральных качеств кандидата и результатов проводимого ею экзаме- 72

73 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах на. Изучение моральных качеств предваряет экзамен и состоит в исследовании документов, представляемых самим кандидатом. Если у комиссии возникнут какие-либо сомнения по поводу правдивости предоставленной информации, она вправе провести негласную проверку полученных данных. Характеристика лица складывается из рассказа претендента о самом себе, а также из информации о наличии или отсутствии судимостей, приводов в полицию, о том, страдает ли он наркоманией или алкоголизмом. Не получив доступ в адвокатуру конкретного штата, юрист не имеет права заниматься там практикой. Этот запрет распространяется на все аспекты адвокатской практики, включая юридические консультации и составление документов. Адвокат из другого штата может принимать участие в судебном разбирательстве только в том случае, если судья даст специальное разрешение в рамках конкретного дела, причем такой адвокат должен работать в паре с местным адвокатом. В других случаях в большинстве штатов адвокат, собирающийся практиковать в данном штате, должен сдать экзамен на допуск в местную адвокатуру. В некоторых штатах юрист может быть допущен к практике и без экзамена, если он занимался адвокатской практикой в другом штате в течение установленного периода времени, обычно 5 7 лет. Лицензия на право заниматься практикой в судах штата не дает юристу права заниматься адвокатской практикой в федеральных судах, даже в тех, которые расположены на территории данного штата. Несмотря на то, что федеральное законодательство едино для всей страны, в США нет единого центра, в котором можно было бы получить такое разрешение. Вместо этого юристы, допущенные в адвокатуру своего штата, должны обратиться в местный федеральный суд и получить удостоверение, дающее им право на практику в суде данного федерального судебного округа. Поскольку в некоторых штатах может быть несколько судебных округов, юристу, возможно, будет необходимо получить до четырех удостоверений. Самостоятельного экзамена на право заниматься адвокатской практикой на федеральном уровне нет, и в большинстве федеральных судебных округов получение удостоверений на право заниматься адвокатской практикой в суде округа сводится к выплате соответствующей пошлины и чисто формальной процедуре приведения к присяге федеральным судьей. Обычно проводится «массовая» церемония приведения к присяге одновременно в местном и федеральном суде вскоре после объявления результатов экзаменов на допуск в адвокатуру штата. Когда юрист становится членом адвокатуры, он получает право выполнять все функции адвоката: проводить консультации, давать советы, составлять документы и совершать иные действия, связанные с представительством интересов клиента, как в суде, так и вне суда. Адвокаты, конечно, имеют специализацию. В целом практикующие юристы разделяются на адвокатов, которые консультируют клиентов по различным сделкам, и на адвокатов, которые ведут дела непосредственно в судах. Но этот и другие виды специализации не являются формальными. Все члены профессионального сословия юристов, от судей до адвокатов, являются членами Ассоциации юристов, имеют единое для всех юридическое образование и получают один и тот же патент на право заниматься адвокатской практикой 19. 19 См.: Уильям Бернам. Правовая система Соединенных Штатов Америки. М.: «Новая ютиция», 2006. 73

74 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Общий характер патента на право заниматься адвокатской практикой означает, что юристы могут по желанию переходить из одной области права или вида практики к другой. Нередко они делают это несколько раз в течение всей своей профессиональной карьеры. Как было отмечено, что в некоторых штатах существует Ассоциация юристов. В соответствии с этой системой все юристы штата должны быть членами такой ассоциации, платить членские взносы в официальную ассоциацию юристов штата, и при этом власти штатов делегируют данной ассоциации полномочия по регулированию профессиональной деятельности адвокатов. Эти организации пользуются своими делегированными полномочиями для осуществления таких функций саморегулирования профессии, как выработка норм профессиональной этики и привлечение к дисциплинарной ответственности адвокатов за их нарушения; они занимаются и иными видами деятельности, присущими сугубо добровольным профессиональным объединениям, таким как Американская ассоциация юристов. Адвокатуры штатов занимаются лоббированием законодательных собраний и иных государственных ведомств, составляют экспертные заключения по судебным делам и проводят различные конференции по актуальным вопросам права и правоприменения. 3. Организационная форма деятельности адвокатов 74 Основной по значимости американского адвокатского сообщества формой адвокатской деятельности являются крупные адвокатские фирмы, которые состоят из более чем пятидесяти адвокатов. Такие фирмы, как правило, не занимаются уголовными делами и предпочитают вести дела корпораций. Хозяевами таких фирм являются партнеры. Партнер-адвокат, имеющий обширную практику и, как следствие, высокий доход и право на часть прибыли адвокатской фирмы. Вторая группа адвокатов ассоциатор, как правило, молодой адвокат, имеющий небольшую собственную клиентуру либо не имеющий таковой вообще. В таких фирмах устанавливается ассоциаторский стаж, как правило 8 лет. За этот период молодой адвокат должен обзавестись собственной клиентурой. По прошествии указанного срока адвокат либо становится партнером, либо, если он не достиг указанного условия, ему будет предложено уйти из фирмы. Более половины адвокатов в США работают в одиночку либо вместе с двумя, тремя адвокатами. Часть адвокатов работает в ведомствах «публичных защитников». Эта организация состоит на государственном бюджете штата и обслуживает на бесплатной основе обвиняемых из числа неимущих граждан. Публичные защитники, специализирующиеся исключительно на ведении уголовных дел, редко занимаются групповыми исками. Тем не менее важные вопросы общего правоприменения решаются в ходе рассмотрения уголовных дел в апелляционных инстанциях, в котором принимают участие и публичные защитники. В некото-рых штатах существует полностью самостоятельное ведомство публичных защитников, которое занимается исключительно делами в апелляционных инстанциях. Основной же вклад публичных защитников в отстаивание общественных интересов заключается в совокупных результа-

75 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах тах представительства интересов индивидуальных клиентов. Результаты исследования деятельности публичных защитников свидетельствуют о том, что они очень энергично отстаивают интересы своих клиентов в суде. Программы деятельности ведомств публичных защитников обеспечивают оказание юридической помощи большинству малоимущих обвиняемых по уголовным делам. Такие ведомства создаются местными органами власти, которые курируют деятельность этого ведомства, не вмешиваясь в его повседневную работу. В некоторых юрисдикциях ведомство публичных защитников входит в структуру местного органа власти, и адвокаты-сотрудники ведомства формально считаются государственными служащими. Сотрудники ведомств публичных защитников или корпораций получают зарплату, набираются в обычном порядке из числа допущенных к практике адвокатов, пожелавших работать в таком ведомстве и прошедших проверку квалификационных комиссий, создаваемых учредившим данное ведомство органом власти. Деятельность адвокатов, работающих в этих ведомствах, оплачивается государством, и в ведомстве может работать от одного до сотни адвокатов. Во многих таких ведомствах сотрудникам запрещено совместительство, чтобы их рабочее время целиком уделялось защите малоимущих. Преимущества такой системы состоит в том, что между адвокатами-защитниками налаживается постоянный обмен опытом по тактике и методике защиты. Вместе с тем, ограниченность кадровых ресурсов и нехватка средств является недостатками этой системы. Существуют также службы юридической помощи неимущим гражданам, финансируемые из федерального бюджета. Головная организация таких служб называется Корпорация по оказанию юридической помощи, которая учреждена и финансируется Конгрессом США. Существует адвокатские конторы, защищающие интересы общества. Они не ведут дела отдельных клиентов, а выступают с исками против государства или корпораций, связанными с охраной прав и интересов крупных категорий граждан, таких как потребителей, политических активистов, избирателей, налогоплательщиков и др. Например, иски против предприятий, загрязняющих окружающую среду, или против строительства атомных электростанций и др. Многие адвокаты работают в юридических службах общественных организаций, ориентирующихся преимущественно на судебно-правовые способы реализации своих задач. Наиболее известные из них Американский союз защиты гражданских свобод, Национальная ассоциация содействия развитию цветного населения, Центр охраны конституционных прав граждан, Национальный совет по охране природных ресурсов, Национальный союз борьбы с расовыми и политическими репрессиями. 4. Предоставление бесплатной юридической помощи В США не существует системы твердо установленных тарифов оплаты услуг адвоката. Сумма гонорара устанавливается по договоренности с клиен том. Наиболее распространена почасовая система оплаты труда. Также практикуется такая система оплаты, когда адвокат получает гонорар только в случае выигрыша дела. 75

76 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах В соответствии с VI поправкой к Конституции США лица, обвиняемые в совершении преступлений, вправе воспользоваться юридическими услугами адвоката, предоставляемого государством в случае, если уголовное преследование данного лица может повлечь наказание в виде лишения свободы. Первоначально государство решало проблему реализации данного конституционного права путем назначения частнопрактикующих адвокатов из числа членов ассоциации юристов для защиты обвиняемых на разовой основе. Однако во многих регионах страны федеральные власти и власти штата стремились повысить эффективность представительства в уголовном суде неплатежеспособных обвиняемых и одновременно сделать более предсказуемой стоимость адвокатских услуг. В этой связи была создана система ведомств публичных защитников. В рамках данной системы штатные адвокаты таких ведомств получают фиксированную зарплату за защиту всех или большинства обвиняемых по уголовным делам, рассматриваемых в местных судах. В ряде решений Верховного суда США установлено, что право на адвоката-защитника по назначению распространяется на малоимущих и неимущих обвиняемых по уголовным делам, привлеченных к уголовной ответственности за совершение преступлений, караемых лишением свободы. Учитывая тот факт, что около 80% лиц, обвиняемых в совершении тяжких преступлений, по своему финансовому положению не могут позволить себе нанять адвоката-защитника, в Соединенных Штатах существует три формы предоставления услуг защитника бесплатно: адвокаты-защитники по назначению; адвокаты-защитники по контракту; ведомства публичных защитников. Программы адвокатов-защитников по назначению как правила создаются в муниципальных образованиях, которые недостаточно велики, чтобы обзавестись самостоятельным ведомством публичных защитников. Местная власть составляет список частнопрактикующих адвокатов, готовых представлять интересы тех, кто в этом нуждается. Отбор адвоката для конкретного дела производится судом либо на основе одноразового назначения, либо путем выбора судьей адвоката из соответствующего списка. Последнее предпочтительнее по делам, требующим специализации, поскольку в списке указываются также сферы специализации адвоката. Оплата услуг адвоката про-изводится через суд из федерального бюджета или бюджета штата, и адвокат должен заручиться согласием суда на расходы, связанные с проведением собственного расследования или приглашением экспертов. Программы адвокатов по контракту обеспечивают участие в процессе частнопрактикующего адвоката, который заключает контракт с местной властью о выплате гонораров на заранее оговоренную сумму. Если количество малоимущих клиентов превышает оговоренное контрактом, стороны данного контракта могут заключить новый или согласиться продлить старый. Американская ассоциация юристов разработала рекомендации по заключению таких контрактов. В отдельных городах на контрактной основе с городской властью создаются организации по оказанию бесплатной юридической помощи, имеющие статус частных некоммерческих корпораций. Такие корпорации также финансируются 76

77 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах из бюджета штата или муниципалитета. Несмотря на государственное финансирование, такие ведомства и корпорации от властей независимы. В небольших городах, сельских местностях бесплатная юридическая помощь неимущим оказывается адвокатами, вызвавшимися представлять интересы неимущих помимо своей основной практики. Такие адвокаты после собеседования в квалификационной комиссии включаются в списки адвокатов, ведущих дела неимущих граждан, распространяющиеся по всем судам данной юрисдикции. Аналогичные списки составляются и на федеральном уровне. Услуги таких адвокатов оплачиваются государством по тарифной сетке, утвержденной соответствующим органом вла-сти. 5. Адвокатская этика и ответственность адвокатов В Соединенных Штатах профессиональная этика юристов регулируются тремя источниками: от судебной власти, от организации самоуправления адвокатов, от судебных решений по искам о добросовестной адвокатской практике. С появлением институтов контроля над профессиональной деятельностью юристов особое внимание стало уделяться поддержанию уважительного отношения общества и достоинству профессии юриста. Судебные прецеденты США выработали определенные правил адвокатской этики. Каждый адвокат-защитник обязан быть полностью лояльным по отношению к своему клиенту. Существует несколько аспектов этой обязанности. Во-первых, любая информация, касающаяся рассматриваемого дела, сообщенная адвокату клиентом, является конфиденциальной. Адвокат не может в одностороннем порядке раскрыть конфиденциальную информацию, а государство не может принудить его разгласить эту информацию. Адвокат должен использовать все тактические приемы защиты, согласующиеся с нормами профессиональной этики, чтобы обеспечить своему клиенту действительно справедливый суд. Если у адвоката конфликт интересов, личная предвзятость или предубежденность, которые препятствуют активному и полному представлению интересов клиента, адвокат не может представлять этого клиента. Адвокат должен быть независим. Не должно быть сомнения в том, что позиция адвоката зависит от государственного обвинения или суда. Именно те адвокаты, которые брали на себя представительство интересов лиц, обвиняемых в совершении наиболее отвратительных преступлений либо придерживавшихся непопулярных в обществе воззрений, вошли в историю американской юридической профессии. В полном соответствии с давней традицией самоуправления юридической профессии Ассоциация американских юристов играет очень важную роль в установлении норм профессиональной этики. В 1908 году ассоциация издала свои Каноны профессиональной этики, которые были восприняты многими ассоциациями юристов в штатах. Несмотря на рекомендательный характер этих канонов профессиональной этики, некоторые суды постепенно стали настаивать на их соблюдении. Каноны действовали вплоть до 1970 года, когда Ассоциация американских юристов выпустила Примерный кодекс профессиональной ответственности. В 1983 году Ассоциация заменила этот кодекс Примерными правилами профес- 77

78 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах сионального поведения. Поскольку Ассоциация является частной организацией и не вправе обязать кого-либо исполнять свои правила, то Правила являются лишь «примерными». Тем не менее, во многих штатах они были приняты в качестве норм права. Примерный кодекс и Примерные правила Ассоциации устанавливают стандарты и правила в следующих областях: отношения между клиентом и поверенным; роль поверенного как советника и защитника интересов; отношения с лицами, не являющимися клиентами; адвокатские фирмы и объединения адвокатов; незапятнанная репутация юридической профессии. Отношения между клиентом и поверенным самый важный аспект адвокатской практики. Интересной иллюстрацией этих отношений может служить замечание лорда Броуэма: «адвокат, когда он исполняет свои профессиональные обязанности, знает только одного человека в мире, и этот человек его клиент» 20. Примерные правила определяют круг обязанностей адвоката по отношению к клиенту. Адвокат обязан предоставить клиенту квалифицированное юридическое представительство, которое требует юридических знаний, умения, тщательности и подготовки, необходимой для представительства. Соответственно, юрист, практика которого ограничена консультированием корпораций, возможно, не должен выступать в деле об убийстве. Юрист, который не обладает достаточными знаниями или опытом для работы над каким-то делом, должен либо отказаться от представительства клиента в этом деле и связаться с адвокатом, который разбирается в вопросах дела, либо должным образом подготовиться и освоить необходимые навыки. Адвокат обязан следовать решениям клиента относительно целей представительства его интересов в деле, а также согласовываться с клиентом относительно способов их достижения. У адвоката есть некоторое право принимать обязательные для клиента решения от его имени, особенно по техническим вопросам, возникающим во время судебного процесса. Адвокат не имеет права принимать в одностороннем порядке решения, которые могут иметь серьезные последствия для законных прав клиента. Например, заключать соглашение об урегулировании спора без согласия клиента или по уголовным делам решать, будет ли клиент давать свидетельские показания, признавать свою вину или откажется от права на рассмотрение дела судом присяжных. Адвокат должен старательно действовать, представляя интересы клиента. Это положение обязывает адвоката совершать по делу от имени клиента любые законные и отвечающие нормам профессиональной этики действия, независимо оттого, что такие действия могут вызывать неприятие общественности или создавать неудобства лично для адвоката. Адвокат должен стараться избегать отсрочек или неоправданного промедления, чтобы не нанести какого-либо ущерба правам клиента или чтобы клиент вовсе не лишился своих прав в силу истечения срока исковой давности установленного законом срока для предъявления иска. 20 См.: Уильям Бернам. Правовая система Соединенных Штатов Америки. М.: «Новая ютиция», 2006. 78

79 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Согласно Примерным правилам, адвокат должен устанавливать приемлемый размер вознаграждения за свои услуги. Большинство ассоциаций юристов в штатах предлагают посреднические услуги при переговорах по поводу суммы гонорара для того, чтобы обеспечил, соблюдение данного требования. Клиент должен получить от адвоката письменное уведомление о сумме гонорара в разумные сроки после того, как адвокат приступил к делу. Запрещается использовать систему условного гонорара при ведении дел в сфере семейного права и по уголовным делам. Адвокату запрещаются представлять интересы клиента в случае, если у него имеется личная заинтересованность в исходе дела, противоречащая интересам клиента, поскольку это нарушает его обязанность соблюдать лояльность клиенту. Поэтому у адвоката не может быть личной заинтересованности или материального интереса в исходе разбирательства по иску или делу. Если у адвоката уже есть клиент, интересы которого напрямую противоречат интересам обратившегося к нему другого клиента, адвокат должен отказаться представлять интересы второго клиента. Даже после окончания отношений между адвокатом и клиентом по делу адвокат не имеет права представлять интересы нового клиента, если они противоречат интересам бывшего клиента, и если адвокат получил от прежнего клиента конфиденциальные сведения, которые имеют существенное значение для дела второго клиента. Адвокат несет по отношению к первому клиенту бессрочную обязанность сохранения конфиденциальности сведений, которая не устраняется по окончании отношений между клиентом и его поверенным по делу. Адвокат обязан сохранять конфиденциальность полученных сведений. Он не вправе разглашать какую-либо информацию, относящуюся к представительству интересов клиента, если клиент после консультации с ним не дает на это согласие, за исключением сведений, разглашение которых подразумеваемым образом разрешено для осуществления представительства интересов клиента. Добросовестное исполнение адвокатами обязанности сохранять конфиденциальность полученных от клиента сведений привело к последствиям, которые некоторые назвали отвратительными. Например, во время разбирательства по уголовному делу в Нью-Йорке обвиняемый в убийстве подсудимый сообщил своему адвокату о местонахождении тел двух людей, которых он убил. Отец одного из этих пострадавших умолял адвокатов раскрыть эти сведения, чтобы должным образом похоронить своего ребенка. Адвокаты отказались, так как раскрытие сведений было бы нарушением их обязанности перед клиентом сохранять конфиденциальность и нанесло бы вред перспективам подзащитного заключить со стороной обвине-ния сделку о признании вины. Хотя действия адвокатов в этом деле могут показаться бессердечными, основная часть сообщества юристов согласилась с тем, что они действовали правильно в нравственно непростой ситуации 21. В основе этого строгого обязательства сохранять конфиденциальность лежит необходимость убедить клиента в том, что он может сообщить своему адвокату все имеющее отношение к делу факты, чтобы заручиться максимально квалифицированным представительством своих интересов. 21 См.: Уильям Бернам. Правовая система Соединенных Штатов Америки. М.: «Новая ютиция», 2006. 79

80 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Примерные правила содержат два исключения из правила конфиденциальности. Во-первых, если адвокат считает, что клиент намеревается совершить преступление, которое может неотвратимо привести к смерти или серьезному увечью, в праве об этом уведомить соответствующие власти. Во-вторых, адвокат можем раскрыть конфиденциальные сведения клиента для доказательства или защиты своей позиции в случае конфликта между ним и клиентом. Кроме того, как можно увидеть ниже, адвокатский долг чистосердечия в некоторых ситуациях может оказаться важнее обязанности сохранять конфиден-циальность. При выполнении своей функции в качестве «слуги правосудия» адвокат имеет обязательства перед обществом и судом, которые могут противоречить некоторым его обязанностям по отношению к клиенту. Обязанности адвоката перед судом включают в себя долг чистосердечия. Если адвокат узнает о том, что клиент собирается давать ложные показания, он встает перед очень серьезной дилеммой: сохранять ли конфиденциальность в этом отношении или сообщить суду о факте лжесвидетельства. Правила запрещают адвокату совершать обман или лжесвидетельствовать в суде, а также помогать в этом клиенту. Сокрытие адвокатом намерения своего клиента дать ложные показания в суде может быть истолковано как содействие клиенту в таком лжесвидетельстве. Таким образом, обязанность адвоката по отношению к клиенту имеет второстепенное значение перед долгом быть чистосердечным в суде. Верховный суд США постановил, что предусмотренное VI поправкой к Конституции США право обвиняемого на помощь защитника по уголовному делу не нарушается, если адвокат-защитник уведомляет своего клиента, заявившего о намерении дать ложные показания в суде, что и случае лжесвидетельства адвокату-защитнику придется сообщить об этом суду и попросить вывести его из процесса. Адвокату запрещается выступать в защиту какой-либо позиции в суде, отстаивать или оспаривать какой-либо рассматриваемый вопрос, если это действия являются явно необоснованными. Правило устанавливает, что отстаивать позицию, которая вступает в противоречие с действующими нормами права, можно, но такая точка зрения должна быть основана на добросовестных аргументах в пользу расширения действия, изменения или отмены существующей нормы права. Эта норма профессиональной этики включена в правила судопроизводства и нашла отражение в законодательстве как основание для применения санкций против адвокатов в ходе судебного разбирательства, если они отстаивают явно необоснованные иски или возражения по иску. Адвокат должен также правильно изложить применимые нормы права, включая указание юридических оснований, противоречащих интересам клиента в деле, которые противная сторона не раскрыла. Это не запрещает адвокату мыслить творчески и предлагать добросовестные аргументы, указывая на неблагоприятные для клиента нормы закона, чтобы убедить суд в том, что действующие нормы неприменимы или нелогичны. Адвокат не вправе общаться по вопросу, связанному с делом, с лицом, интересы которого, представляет другой адвокат, без разрешения этого адвоката. 80

81 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Этические правила рекомендуют каждому адвокату стремиться посвящать не менее 50 часов своего рабочего времени юридическим услугам ради общественного блага. Такие юридические услуги оказываются лицам с ограниченными средствами, объединениям, действующим в интересах общества, и благотворительным организациям или лицам, группам лиц или организациям, стремящимся обеспечить или защитить гражданские права, гражданские свободы или публичные права. Этические правила касаются также тех вопросов когда адвокат уходит из фирмы. В таких случаях, часто возникают споры относительно переманивание клиентов. Безусловно, решение о том, кому представить клиента, принимает сам клиент. Тем не менее, фирмы собственнически относятся к своим постоянным клиентам. Следовательно, потеря нескольких из них может серьезно сказаться на финансовых результатах работы фирмы. Одним из путей решения этой проблемы стали соглашения об отказе от конкуренции, подобно тем, что заключаются с другими сотрудниками это соглашение, запрещающее на некоторое время уходящим из фирмы адвокатам заниматься адвокатской практикой, составляющей конкуренцию фирме, из которой они ушли. Однако п. 5.6 Примерных правил запрещает заключать подобные соглашения с адвокатами, за исключением случаев, когда они обусловлены получением пенсий от фирмы. Данное правило основано на презумпции того, что право выбора адвоката остается за клиентом. Поэтому судами установлено, что соглашения об отказе от конкуренции не имеют юридической силы, так как противоречат публичному порядку. В США до начала XX века адвокатская деятельность была слабо регулируемой сферой, и рекламирование адвокатских услуг практически ничем не ограничивалось. В силу того, что рекламирование юридических услуг пре-вращало в глазах население право в обычную разновидность коммерции, среди ограничений, введенных для адвокатов, стал запрет на какую-либо рекламу своих услуг. Разрешалось только поместить скромную табличку с названием фирмы на здании, где располагается адвокатская контора, и не менее скромное упоминание о конторе в телефонной книге. В 1977 году, когда Верховный суд США вынес решение по делу Bates v. State Bar of Arizona\*. В этом решении Верховный суд продолжил свою линию на расширение свободы слова в коммерческой сфере в соответствии с I поправкой к Конституции США, признав неконституционными те положения законодательства большинства штатов, которые запрещали адвокатам рекламировать свои профессиональные услуги. Суд постановил, что реклама предоставляет клиентам информацию об адвокатских услугах и что I поправка к Конституции США гарантирует охрану свободы распространения такой информации практически наравне с охраной свободы слова по политическим и иным вопросам 22. Свобода адвокатской рекламы привела к появлению значительной конкуренции в области юридических услуг для людей среднего достатка и, как об этом говорится ниже, породила некоторые альтернативные способы предоставления юридических услуг, которые без нее не могли бы появиться. 22 См.: Уильям Бернам. Правовая система Соединенных Штатов Аме-рики. М.: «Новая ютиция», 2006. 81

82 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Правила запрещают адвокатам вступать в непосредственный или телефонный контакт с целью навязать свои услуги за материальное вознаграждение потенциальному клиенту, с которым у адвоката не было прежде отношений. Это ограничение призвано защитить уязвимых лиц от непомерного влияния, запугиваний или хитрости адвоката. Кроме того, правила предусматривают строгие требования к содержанию рекламных объявлений, чтобы гарантировать их достоверность и избежать обмана населения. Примерные правила также предусматривают обязанность адвокатов докладывать обо всех нарушениях норм профессиональной этики другими адвокатами, если такие нарушения ставят под сомнение честность, добропорядочность или профессиональную пригодность этих адвокатов. Отмечается рост числа исков о недобросовестном исполнении профессиональных обязанностей адвокатов. Основная часть удовлетворенных исков о недобросовестности адвокатов касалась особо вопиющих нарушений, как, например, причинение существенного вреда клиенту в результате умышленного и злонамеренного пренебрежения его проблемами или явная некомпетентность. Частично это объясняется юридическими требованиями к искам о недобросовестности. Недовольный клиент обязан представить суду доказательства того, что адвокат действовал недобросовестно и что, если бы не его ненадлежащее поведение, клиент выиграл бы дело, которое взялся вести проигравший его адвокат. Большинство адвокатов застраховано от исков о недобросовестности. Адвокатуры содержат фонды обеспечения клиентов, из которых выплачиваются средства клиентам, потерявшим деньги в результате ненадлежащих действий адвоката при ведении дела и не имеющим возможности иным образом возместить свои потери. Дисциплинарная практика в США выглядит довольно либеральной по сравнению с другими странами, что является следствием распространения разного рода нарушений адвокатами профессиональных обязанностей и меньшей зависимости их от своей организации. Так, после расследования проступка организация адвокатов может сделать замечание, наложить штраф или исключить адвоката из своего состава. Последнее применяется относительно редко и в основном по политическим мотивам. Довольно широко практикуется исключение за неуплату членских взносов. Более суровые меры применяются судами в случае проявления «неуважения к суду» или «непрофессионального поведения». В любом случае адвокат может быть не только отстранён от выполнения обязанностей, лишён практики или оштрафован, а и осуждён к тюремному заключению. Как было отмечено, полномочия по регулированию юридической профессии принадлежат верховным судам штатов. В регулировании юридической профессии судебная власть обладает неотъемлемыми полномочиями и играет ведущую роль. Связь между адвокатской практикой и судебной властью кроется в общепринятом отношении к адвокатам как к «слугам правосудия». Один прямой метод регулирования в распоряжении судов это возможность осудить адвоката за неуважение к суду или возбудить дисциплинарное производство за ненадлежащее поведение. Судебный надзор над юридической профессией в последнее время неоднократно ставился под сомнение, так как значительное 82

83 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах число адвокатов особенно адвокаты крупных фирм являются «кабинетными адвокатами» и в суде никогда не бывают. Однако, судебная власть уже делегировала немалую часть своих полномочий по контролю над юридической профессией самой же адвокатуре. 6. Допуск иностранных адвокатов к юридической практике в США В США возникали сомнения относительно конституционности традиционного требования, чтобы адвокаты как были бы обязательно гражданами Соединенных Штатов. Рассмотрев дело Application of Griffiths, Верховный суд пришел к выводу, что данное требование нарушает положение о равной защите прав личности в соответствии с XIV поправкой к Конституции США, так как исключает возможность занятия адвокатской практикой только на том основании, что данное лицо не является гражданином Соединенных Штатов. А в решениях по делу Supreme Court of New Hampshire v, Piper и по делу Supreme Court of Virginia v. Friedman Верховный суд также объявил неконституционным требование, установленное в штатах, в соответствии с которым разрешение на ведение адвокатской практики на территории штата получают только юристы, постоянно проживающие в штате, либо имеющие там постоянный офис 23. Суд по своему усмотрению может без экзаменов выдать лицензию на практику в качестве юридического консультанта в данном штате иностранцу, достигшему возраста старше 26 лет и отвечающему следующим признакам: это лицо в иностранном государстве в течение не менее пяти лет, непосредственно предшествующих обращению, являлось адвокатом; оно обладает необходимыми моральными качествами и удовлетворяет общим требованиям пригодности для членства в ассоциация юристов данного штата; оно намерено практиковать в данном штате в качестве юридического консультанта, а также иметь для этой цели офис в данном штате. В подтверждение указанных выше обстоятельств претенденту необходимо предоставить суду следующие документы: сертификат, выданный профессиональной организацией либо государственным учреждением в зарубежном государстве, являющимся высшей инстанцией в вопросах профессиональной дисциплины, удостоверяющий, что заявитель допущен к практике с указанием даты допуска, а также удостоверяющий действительность его статуса адвоката; рекомендательное письмо от одного из членов исполнительного органа такой профессиональной организации либо государственного учреждения или от одного из судей суда высшей инстанции либо суда первой инстанции такого иностранного государства; надлежащим образом удостоверенный перевод такого сертификата и такого письма на английский язык; прочие документы, подтверждающие образование и профессиональную квалификацию заявителя, его моральных качеств и общей пригодности, свидетельство о рождении. 23 См.: Уильям Бернам. Правовая система Соединенных Штатов Америки. М.: «Новая ютиция», 2006. 83

84 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах С учетом некоторых ограничений лицо, имеющее лицензию на практику в качестве юридического консультанта, считается адвокатом, состоящим при Ассоциации юристов данного штата, и имеет все вытекающие отсюда права: права и обязанности члена Ассоциации юристов данного штата в отношении работы в одной и той же юридической фирме с одним или более членами Ассоциации юристов данного штата, в том числе посредством любого партнерства, и что, пожалуй, наиболее важно: конфиденциальности отношений с клиентом и соответствующей документации и сходных привилегий. Лицо, получившее лицензию на практику в качестве юридического консультанта согласно указанным положениям, обязано подчиняться профессиональной дисциплине таким же образом и в том же объеме, что и члены ассоциации юристов данного штата, в том числе оно обязано предоставить в суд обязательство либо надлежащее подтверждение наличия страховки профессиональной ответственности. 1. Организация адвокатуры 84

**VI. АДВОКАТУРА В ВЕЛИКОБРИТАНИИ** Генеральный совет адвокатуры Национальная адвокатура Англии создана в 1285 г. на основе законодательного акта короля Эдуарда I. Сегодня английская адвокатура (адвокатская система) является одной из самых совершенных в мире. Обретя начальные формы ещё в начале второго тысячелетия, она и по сей день остается гордостью не только английской, но и мировой юриспруденции. В Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии адвокатское сословие делится на барристеров (более 5 тыс.), солиситоров(их в настоящее время около 50 тыс.) и атторнеев. Барристер (англ. barrister, от bar барьер, отделяющий судей от подсудимых), высшее звание адвоката в Англии. Барристеры ведут дела и произносят речи пред судом, в отличие от солиситоров и атторнеев, уполномоченных лишь к подаче бумаг и документов. Это юристы, так называемой, «высшей касты». Проф. Организацией является Генеральный совет адвокатуры (General Council of the Bar). 24 Барристеры выступают в качестве адвокатов по большинству крупных дел в английских судах. Черта, отличающая их от солиситоров специализация на адвокатуре, консультационных услугах и арбитраже. Барристеры проходят высококонкурентную профессиональную подготовку по ведению судебных дел и судебной защите на курсах по своей специальности. Основной акцент в программах обучения делается на адвокатском искусстве, судебной процедуре и правилах сбора и представления доказательств, а также на умении быстро знакомиться с меморандумом по делу. 24 http://www.barcouncil.org.uk.

85 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Солиситоры (англ., единственное число solicitor) в Великобритании это категория адвокатов, специализирующихся на самостоятельном ведении дел в магистратских судах графств и городов-графств и на подготовке материалов для барристеров адвокатов более высокого ранга. Солиситоры выполняют также функции юрисконсультов в учреждениях, предприятиях, организациях, акционерных обществах. Возникновение института солиситоров уходит в далекое прошлое, примерно к XII веку, когда ещё языком судов был нормандский французский. Стороны, участвовавшие в судебном разбирательстве, нуждались в «поверенном», который мог бы выполнить функции переводчика. С начала XIX века термин «поверенный» был заменен термином «солиситор» и с 1825г. они объединены в Юридическое общество (Law Society). Правовое положение солиситоров определено Актом о Солитисторах 1941г. Почти 90% солиситоров ведут частную практику самостоятельно, либо с партнерами. Солиситоры, ведущие частную практику имеют собственные фирмы. Для самостоятельного ведения дел солиситору необходимо, чтобы он был аттестован не менее 3 лет. В случае образования партнерства (товарищества) управление фирмой осуществляется несколькими солиситорами-партнерами. Около 10% солиситоров работают по найму в местных или центральных правительственных учреждениях, или в торгово-промышленных компаниях, имеющих собственные юридические отделы. Еще 1200 солиситоров работает постоянно в Королевской прокурорской службе (Crown Prosecution Service), правительственной организации, которая выступает в роли обвинителя от имени полиции в уголовных процессах. Солиситоры, работающие по найму, имеют точно такой же профессиональный статус, как и солиситоры, занимающиеся частной практикой: на них распространяются те же правила, и они считаются полностью независимыми юристами. В распоряжение солиситоров находится обширный административный аппарат и они используют преимущества информационных технологий и телекоммуникаций для быстрого и эффективного предоставления услуг. Многие фирмы в настоящее время работают 24 часа в сутки для оказания немедленной помощи своим клиентам в любой части земного шара. Профессиональной организацией солиситоров Англии и Уэльса является Общество юристов 25 профессиональная организация адвокатов в Англии и Уэльсе, зарегистрированная в соответствии с королевским указом в 1831 г. Она контролирует образование и проведение экзаменов служащих-стажеров адвокатских контор и допуск адвокатов к практике, а также регулирует профессиональные стандарты их работы и поведения. В Обществе более 40 000 членов. Экзамены Общества проводятся в его Юридическом колледже. Руководит Обществом юристов Совет, состоящий из 75 членов, выбираемых из солиситоров по округам, либо назначаемых по их соответствующим специализациям. Роль солиситоров заключается в предоставлении широкого спектра юридических услуг населению: от сделок с недвижимостью до составления контрактов и решение вопросов наследования. Солиситоры также занимаются исками 25 http://www.lawsociety.org.uk. 85

86 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах о причинении вреда здоровью, выступают в качестве консультантов по юридическим вопросам, ведут дела от имени своих клиентов в судах на уголовных процессах. Важной сферой деятельности солиситоров является семейное право они часто выступают в роли адвокатов при решении вопросов семьи и брака. Львиная доля солиситоров ведет частную практику, остальная часть работает по найму в местных и центральных правительственных учреждениях, а также в торговых и промышленных компаниях. Солиситоры, работающие по найму, имеют точно такой же профессиональный статус, как и частные специалисты. Они следуют тем же правилам и уставам и считаются полностью независимыми юристами. Солиситоры принимают самое непосредственное участие при заключении международных контрактов, именно поэтому они должны быть постоянно в курсе новых законодательных актов, поступающих из Брюсселя центра Европейского Союза, и решений Европейского суда в Люксембурге. Дабы механизм оказания услуг Европе не имел сбоев, в Брюсселе были открыты 35 офисов английских солиситорских фирм. Деление английских адвокатов на барристеров и солиситоров, по признанию многих специалистов в области истории адвокатуры, в том числе самих англичан, по сути, является анахронизмом, однако преемственность в адвокатской профессии и верность традиции, а также то, что более высокое адвокатское звание барристера должно быть заслужено, оставляет порядок преж-ним. Наличие двух категорий адвокатов и связанные с этим особенности ведения дел значительно увеличивают издержки по ведению дела. Барристеры являются представителями английской деловой элиты и играют заметную роль в политической жизни страны. Из числа барристеров обычно назначается Ге-неральный (главный) атторней высшее адвокатское звание в Великобритании, присуждаемое адвокату, представляющему Английскую Корону, а также судьи высших судов. 2. Допуск к адво кат с- кой профессии 86 Для получения звания барристера необходимо иметь высшее юридическое образование, пройти трёхлетнюю подготовку в одной из адвокатских корпораций и сдать экзамен адвоката по правовым дисциплинам. Только после этого кандидат становится членом адвокатской корпорации в звании барристер и приобретает право выступать во всех (в том числе и высших) судах. Обычно барристер принимает дела к производству только через посредство солиситора (исключение представляют уголовные дела, которые барристер принимает сам). Высшее профессиональное признание для барристера получение звания королевского адвоката(qc). Барристеры принадлежат к мировой элите экспертов. Их опытом пользуются зарубежные юристы и прочие специалисты, правительства, компании и частные клиенты во всем мире. Они компетентны в любых вопросах английского права или права ЕС, возникающему в любой точке земного шара. Барристеры являются представителями английской деловой элиты и играют заметную роль в политической жизни страны. Из числа барристеров обычно назначается Генеральный (главный) атторней высшее адвокатское звание в Великобритании, присуждаемое адвокату, представляющему Английскую Корону, а также судьи высших судов. Генеральный (главный) атторней (Attorney-

87 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах General) это юрисконсульт и адвокат Короны в Англии, назначается из числа барристеров, заседает в Палате общин для защиты и разъяснения министерских проектов с юридической стороны, представляет интересы Короны во всех судах. Для Шотландии и Ирландии назначаются особые Генеральные атторнеи. Что касается солиситоров, кандидат на звание cолиситора должен 5 лет проработать у Солиситора в качестве помощника или на другой ответственной должности (при наличии университетского образования стажировка сокращается до 3 лет). Зачисление в солиситоры производится председателем Апелляционного суда. Существует несколько способов обретения статуса solicitor в Англии: Первый способ: $ $ получить высшее юридическое образование (степень бакалавра) в английском университете; $ $ пройти курс юридической практики (legal practice course); $ $ получить контракт стажировки (training contract). У людей, которые проходят такую линию подготовки самый высокий шанс получить training contract. Контракт получают на предпоследнем курсе обучения. Как правило, в этот момент уже более-менее очевидны оценки студента, а training contract и предложения делаются на основании того, что они получат определенный уровень знаний или «цвет диплома». Как правило, это должен быть практически эквивалент нашего «красного» диплома. В курсе юридической практики студенты также должны получить определенный уровень знаний. Если этого не достигнуть, то training contract получить весьма сложно. Бывают случаи, когда юрфирма делает предложение заключить training contract, но до конца срока его действия, пока студент доучится, этой фирмы уже может и не быть. Или юрфирма может просто заплатить студенту денежную компенсацию и разорвать контракт. Все зависит от успешности фирмы на рынке. Второй способ: $ $ получить неюридическое высшее образование; $ $ пройти дополнительный курс GDL (Gradual degree of law) 1 год. После этого человек фактически получает диплом правоведа (Post gradual degree of law); $ $ пройти курс юридической практики (legal practice course); $ $ получить контракт стажировки (training contract). такой процесс получения образования занимает дополнительные год-два, в зависимости от того, какое неюридическое высшее образование у студента. «Это очень ценится. В частности, если человек планирует практиковать какое-то отдельное право, например, природные ресурсы, фармацевтика, IT... Дело в том что, если у человека дополнительное образование соединяется с юрпрактикой, то юрист понимает индустрию, понимает, как именно эти вещи работают», отмечает партнер Bryan Cave. Третий способ Существует и особенный путь квалификации для юриста трансферная схема, в частности, для квалифицированных юристов с других юрисдикций. В Англии существует тест QLTT (qualify lawyer transfer test). Это специальная форма, после заполнения которой, фактически, появляется шанс получения квалификацию английского юриста. При прохождении QLTT вам могут засчитать некоторые предметы с других образований, которые вы получили. 87

88 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах 3. Этика адвоката и от вет ственность за ее нарушение 88 К образу юриста за долгие годы существования профессии пристало множество стереотипов, которые в совокупности составляют интернациональный портрет людей определенного рода занятий. Традиционно сложилось мнение, что есть честные и нечестные юристы прокуроры и адвокаты, соответственно. Однако британская практика коренным образом отличается от того, к чему привыкли наши соотечественники. Прежде всего, нужно понимать, что в Англии существует централизованный орган, в обязанности которого входит регулирование политики юридических организаций и юристов. Несмотря на то, что SRA (Solicitors Regulation Authority) это негосударственная организация, ее возможности в плане влияния на каждого специалиста очень высоки. Механизмов воздействия множество, но самый главный реальная возможность лишить человека права быть юристом на всю жизнь. Этика окружает английских юристов в их повседневной жизни, для британцев это единственный возможный вариант, вне зависимости от сложившихся об-стоятельств. Часто из-за того, что интересы клиента и этика специалиста вступают в противо-речие, юрист оказывается между молотом и наковальней. Здесь роль посредника выполняет юридическая фирма, которая берет на себя обязательства урегулировать конфликт. Если по какой-то причине юристу становится известно, что его клиент действительно виноват в совершенном правонарушении, он обязан обсудить этот вопрос с клиентом, и если тот откажется признать вину, юрист должен отказаться от работы с ним. Для этого существует специальная формулировка: «по профессиональным причинам». Естественно, что суд принимает такие отказы к сведению. Интересно и то, как в Англии относятся к доносительству одного сотрудника на другого. Если один юрист узнает о том, что другой совершил правонарушение, он обязан сообщить об этом в SRA. Это правило работает и никто не пытается от него уклониться, потому что если SRA узнает о правонарушении, под удар попадают все юристы, которые знали о происходящем. Так называемая «круговая порука» здесь не действует, слишком суровым бывает наказание. Помимо честного поведения в профессиональной сфере, юрист обязан поступать достойно в повседневной жизни. Из-за этого тесная дружба между двумя специалистами постоянно сталкивается с необходимостью не говорить лишнего. Если один из юристов скроет от SRA недостойный поступок другого юриста, он также понесет наказание. Все правила, которых следует придерживаться юристам в Англии, описаны в Solicitor s Code of Conduct (версия 2007 года была объемом в 200 страниц, а предыдущая в 700 страниц). 1 июля 2007 года вступил в силу новый кодекс профессиональной этики солиситоров Англии и Уэльса. Правила регулируют, что должен говорить юрист, что не должен, как юрист должен рекламировать свою продукцию, какую он должен раскрывать информацию, что он должен держать в тайне и много всего другого. Самое важно из правил это то, что юрист (1) должен поступать честно и (2) и должен защищать верховенство права. Вы наверное сразу подумали, что эти два правила слишком общие

89 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах и на практике их сложно применить должен вас заверить в том, что как раз эти два правила очень часто применяются на практике. Существует и более общая формулировка юрист не должен делать ничего, что может подорвать репутацию профессии юриста в обществе. Это означает, что недостойное поведение в баре или достаточно широком кругу приятелей автоматически попадают под запрет. Юрист оказывается прочно связан со своей профессиональной средой, но при этом должен быть осторожен с другими представителями этой профессии, ведь излишняя откровенность или невнимательность могут стоить ему карьеры. В Великобритании существует несколько юридических систем. Законодательство, судебные власти и юридические профессии в Северной Ирландии и Шотландии отличаются от существующих в Англии и Уэльсе. Все они объединены Обществом юристов, профессиональной организацией. Общество наделено правом учреждать национальные стандарты поведения и образования. Общество юристов выполняет также и ряд других функций. Оно представляет солиситиров в контактах с правительством и другими органами в таких областях, как содействие правовым реформам и обсуждение нового законодательства; осуществляет руководство, информирует о новом в законодательстве и управленческих аспектах юридической практики. Международный Комитет Общества юристов отвечает за поддержание связей с юристами из других стран мира. Руководящим органом Общества юристов является Совет, который наделен полномочиями регулировать деятельность юристов. Совет состоит из 75 членов, выбираемых солиситиров по округам либо назначаемых по их соответствующим специализациям. Все солиситоры должны быть включены в Реестр (Rool), в котором регистрируются все специалисты, получившие квалификацию солиситоров. Общество юристов определяет порядок внесения фамилий в Реестр, то есть порядок доступа к данной профессии, обеспечивая тем самым надлежащую подготовку и качество всех новых солиситоров. Солиситоры, желающие вести практику в качестве таковых, ежегодно обязаны получать от Общества юристов Сертификат на ведение практики. Это гарантирует, солиситор отвечает всем необходимым требованиям и соблюдает все профессиональные правила, определяемые Обществом юристов. Общество юристов публикует «Руководство по профессиональной этике для солиситоров» (Guide to the Professional Conduct of Solicitors), которое включает положения, регулирующие международные аспекты деятельности. Если солиситоры нарушают уста-новленные для них правила поведения, то они могут подвергнуться наказаниям самого широкого спектра, от порицания до полного исключения из Реестра, что означает, что они больше не могут работать в качестве юристов. В обществе юристов есть специальный орган, называемый Бюро по расследованию жалоб на солиситоров (Solicitors Complaints Bureau), которое рассматривает жалобы по поводу профессиональных нарушений. Если Бюро находит, что случай требует серьёзного рассмотрения, то данный солиситор может предстать перед специальным судом, Дисциплинарным Трибуналом Солиситоров (Solicitors Disciplinary Tribunal). Солиситоры обязаны иметь профессиональную страховку 89

90 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах на случай возможных убытков в результате небрежности, а также должны делать отчисления в Компенсационный Фонд (Compensacion Fund), который гарантирует, что, в случае недобросовестного поведения солиситора, клиенты не пострадают в финансовом отношении. Солиситоры несут неограниченную ответственность, за исключением случаев, касающихся адвокатской практики. Вопрос страховки и компенсационные фонды находятся в компетенции Общества юристов. Солиситоры проходят стажировку. Большинство солиситоров являются выпускниками высших учебных заведений по специальности «право», хотя некоторые из них имеют дипломы по другим специальностям, которые Общество юристов рассматривает в качестве эквивалентных по качеству научной подготовки. Обладающие дипломами по другим специальностям, обязаны пройти Общий Профессиональный Экзамен (Common Professional Examination СРЕ), годичный курс, нацеленный на овладение ими принципами права. На этой стадии обучаемый может выбрать, становиться ему солиситором или барристером. Все солиситоры также проходят годичный Заключительный курс Общества юристов (Law Society, s Finals Course) и сдают экзамены по 7 юридическим дисциплинам, включая этику и отчетность. Начиная с 1993 г., вместо этих экзаменов лица, имеющие дипломы по юридическим специальностям, а также и лица, проходящие СРЕ, будут обязаны пройти курс юридической практики. 1. Организационная форма адвокатуры 90

VII. **АДВОКАТУРА В ГЕРМАНИИ** Адвокатура в Германии является независимой организацией в системе правосудия, адвокат независимый орган правосудия, осуществляющий деятельность на началах свободной профессии. Адвокаты отличаются от других бизнесменов лишь тем, что не имеют права рекламировать свою профессиональную деятельность. Практическое осуществление профессиональной деятельности адвоката в Германии регулируется специальным законодательством. К их числу можно отнести: Общий кодекс правил адвокатов стран Европейского сообщества от 28 октября 1988 года; Федеральное положение об адвокатах 1959 г.; Профессиональное положение адвокатов 1994 г.; Положение о специализированной адвокатуре 1994 г.; Федеральное положение об оплате помощи адвокатов 1957 г. В соответствии с вышеуказанными законодательными актами на адвокатуру в Германии возложены следующие функции: дача советов и консультаций по юридическим вопросам; представительство интересов клиентов, выступающих в качестве сторон в граждан-ском процессе; защита обвиняемых и представительство интересов потерпевших по уголовным делам (в рамках уголовного процесса в суде и (или) органах следствия). Кроме того, адвокат вправе заключить договор с клиентом на управление имуществом. Адвокат также может выполнять функции юрисконсульта,

91 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах но по специальному договору, поскольку по закону он не может рабо-тать юрисконсультом. В соответствии с 3 Федерального положения об адвокатах в Германии только адвокат является компетентным независимым консультантом и представителем по всем правовым вопросам. Однако Федеральное положение об адвокатах допускает профессиональное сотрудничество, предполагающее объединение адвокатов не только с адвокатами, но и с членами палаты патентных поверенных, уполномоченными по налоговым делам, аудиторами, присяжными бухгалтерами-ревизорами в товарищество для совместной деятельности, в том числе с адвокатами и представителями указанных профессий из государств членов Европейского союза. Коллегии адвокатов образуются по территориальному принципу и объединяют ад-вокатов, приписанных к суду одной и той же земли. Министерство юстиции земли может дать согласие на образование второй коллегии на территории данного округа, но лишь в том случае, когда количество практикующих там адвокатов превысит 500 человек. Все существующие в Германии коллегии адвокатов объединяются в единую Федеральную палату адвокатов. Высшим органом коллегии является общее собрание ее членов. Оно собирается по инициативе председателя коллегии или по требованию не менее чем десяти процентов адвокатов, в нее входящих. Вопросы кворума и процедуры решаются уставом или правилами внутреннего распорядка соответствующей коллегии. Все решения общего собрания принимаются простым большинством голосов, а при их равенстве решающим становится голос председателя. Общее собрание избирает правление коллегии, устанавливает размер членских взносов и порядок их уплаты, решает вопросы социального обеспечения адвокатов коллегии и членов их семей, вопросы стажировки, выделения средств на коллегиальные нужды, возмещения расходов членов правления и членов суда адвокатской чести. Исполнительным органом коллегии является правление, обычно состоящее из семи человек. Вместе с тем, не все немецкие адвокаты объединены в коллегии. По немецкому законодательству коллегии адвокатов отнесены к категории корпораций. Если адвокат не член коллегии, то он не сможет работать при Федеральном верховном в суде. Законодательства требует, что любое лицо, допущенное к адвокатской практике, обязано открыть свою канцелярию при суде, к которому адвокат приписан. Все адвокаты, которые допущены к работе в округе компетенции верховного суда земли, образовывают палату адвокатов. Особую палату образовывают адвокаты, допущенные к работе в Федеральном суде. Каждая местная палата возглавляется правлением, в состав которого входит семь членов. Членом правления может быть избранный адвокат, которому исполнилось 35 лет и который имеет 5-летний стаж беспрерывной работы адвокатов. Члены правления палаты избираются на четыре года, причём каждые два года его состав обновляется наполовину. Палата адвокатов, которая действует при Федеральном суде, имеет структуру, аналогичную структуре местных палат, с той лишь разницей, что отчёт о своей деятельности палата адвокатов подаёт не управлению, а федеральному министру юстиции. 91

92 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Как федеральное положение об адвокатуре, так и профессиональный устав адвокатов определяют обязанности адвокатов, вытекающие из понимания адвоката как независимого органа осуществления правовой помощи. Так, в случае более или менее длительного отсутствия адвоката он должен быть замещен другим адвокатом, чтобы нуждающийся в юридической помощи мог ее получить. Адвокат должен иметь только одно бюро, запрещено создание филиалов и прием клиентов вне офиса. 2. Допущение к ад вокат ской практике 92 Существует ряд профессий, занятие которыми подлежит государственному контролю. Поскольку, они связаны с особой ответственностью за защиту прав других людей. Для работы по такой профессии требуется разрешение от государства. Профессия адвоката относится в ФРГ к тем профессиям, осуществление которых регулируется государством. Согласно Федеральному положению об адвокатах получить доступ к осуществлению адвокатской деятельности может только тот, кто имеет право занимать должность судьи согласно Закону Германии от 8 сентября 1961 года «О судьях». К адвокатской деятельности допускается только тот, кто, в соответствии с законом о судоустройстве, может быть признан пригодным к исполнению судейских обязанностей. Это означает, что для адвокатов и судей установлены одинаковые требования к уровню образования. Будущий адвокат должен прослушать на юридическом факультете курс юридических наук и сдать по окончании государственные экзамены. После этого выпускник проходит практику во всех учреждениях судебной системы как стажер-служащий на протяжении 2 3 лет. В этот период он получает заработную плату из фонда местных органов управления. Такой подход направлен на то, что бы ознакомить будущего юриста с работой всей системы юстиции изнутри, дав возможность выбрать наиболее приемлемую для себя сферу деятельности. После окончания стажировки наступает время для сдачи второго экзамена. Этот экзамен проводится под эгидой министерства юстиции соответствующей административной территории. Именно министерство разрабатывает программу экзамена и формирует экзаменационные билеты, издает методические пособия, создает экзаменационную комиссию. Это уже не экзамен на знания, а экзамен на практические навыки, на овладение профессией. Сдавший его может стать и судьей, адвокатом, нотариусом или консультантом фирмы по юридическим вопросам. После этого, лицо, отвечающее указанным требованиям, обращается с заявлением в министерство юстиции той земли, где постоянно проживает. Необходимо подчеркнут, что из этого правила есть одно исключение. Так, без стажировки, и без экзамена адвокатом может стать юрист, имеющий степень доктора права Германии. Вопрос о допуске к адвокатской практике решается министерством юстиции той земли, на территории которой проживает соискатель. Однако решение принимается с учетом мнения территориальной коллегии адвокатов. После получения ходатайства министерство запрашивает мнение коллегии адвокатов округа, в котором заявитель собирается работать. Максимальный срок для дачи отве-

93 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах та два месяца. Однако, если за это время коллегия никак не отреагировала на запрос о ее мнении по поводу заявителя, не высказала своего мнения, считается, что возражений со стороны коллегии нет. Закон об адвокатуре содержит перечень оснований, по которым соискателю может быть отказано в удовлетворении его ходатайства. Так, претендент не будет допущен к адвокатской практике, если он если: был лишен по решению Федерального конституционного суда основных гражданских прав; по решению суда лишен права занимать публичные должности; решением суда был исключен из адвокатуры; решением дисциплинарного суда был уволен из органов правосудия; был обвинен в совершении поступка, недостойного адвокатского звания; противозаконным способом участвует в борьбе против существующего в Германии общественного строя; вследствие своих физических недостатков или слабости духовных сил длительное время будет не в состоянии надлежащим образом исполнять адвокатские функции; занимается деятельностью, не совместимой с профессией и репутацией адвоката; ограничен решением суда в праве распоряжаться своей собственностью; является судьей или государственным служащим. С развитием гражданско-правовых отношений в Федеральное положение об адвокатах был включен норма, предусматривающие для адвоката, который приобрел особые знания и опыт в какой-либо области права, присвоение по решению правления соответствующей палаты адвокатов статуса специализированного адвоката. В развитие этой нормы принято Положение о специализированной адвокатуре. Такой статус может быть присвоен в сфере административного, налогового, трудового, социального, семейного, уголовного права, права об экономической несостоятельности. Данным Положением предусмотрен четкий перечень требований к знаниям и опыту адвокатов, претендующих на присвоение статуса специали-зированного адвоката. Таким образом, Германия установила специализацию адвокатов, сохранив за ними монополию на оказание юридической помощи по всем правовым вопросам и на представительство в суде. Условия получения подобного разрешения на всей территории Германии одинаковы, они регулируются федеральным положением об адвокатуре. Для допуска к адвокатской практике наряду с успешно сданным вторым государственным экзаменом необходимо наличие ряда других условий: хорошее здоровье, офис и полис страхования профессиональной ответственности. Без страховки адвокатская деятельность не разрешается. Она нужна для защиты адвоката в случае регрессного требования клиента. Стоимость данной страховки достаточно высока, и поэтому некоторые адвокаты прекращают свою деятельность, так как из-за небольших доходов не в состоянии покрывать расходы на страховку. Если все условия выполнены, то адвокат подает заявку в окружной суд или земель-ный суд, который проверяет его документы, после чего адвокат приводится к присяге и получает свидетельство о допуске к адвокатской деятельности. Вслед за этим адвокат обязан вступить в местную палату адвокатов и выплачи- 93

94 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах вать членские взносы. Подобное членство обязательно. Палаты служат, с одной стороны, контролю за осуществлением профессиональной деятельности, с другой представляют интересы адвокатов. Кроме того, они арендуют помещения, например так называемые адвокатские комнаты в судах, в которых адвокаты могут готовиться к процессам; иногда в распоряжении адвокатов находятся также копировальный аппарат или библиотека. Разрешение на осуществление профессиональных обязанностей, полученное в одном суде, действительно на территории всей Германии. Для работы в верховных судах земель необходим 5-летний профессиональный опыт. Но для представительства в Федеральном конституционном суде, в Федеральном административном суде, Федеральном трудовом суде и в Федеральной судебной палате по уголовным делам соответствующие предписания отсутствуют. В этих инстанциях может выступать любой адвокат. Особая роль отводится Федеральной судебной палате по гражданским делам, имеющей свою собственную адвокатуру, состоящую из адвокатов, работающих только в этом суде. Круг этих адвокатов состоит менее чем 30 адвокатов. Это положение, дискриминирующее остальных адвокатов, тем не менее, признано Федеральным конституционным судом соответствующим конституции, так как для работы в Федеральной судебной палате требуются глубокие профессиональные знания и компетентность. Следует заметить, что юристы, сдававшие экзамены в странах ЕС, подпадают под действие закона о деятельности европейских адвокатов в Германии. Так, он устанавливает, какие экзамены могут быть признаны эквивалентными немецким государственным экзаменам. В случае их признания следует также подтвердить языковые и специальные знания. Остальные юристы сдают экзамен для выяснения соответствия уровня их знаний стандартам немецкого образования. После успешной сдачи этого экзамена разрешается осуществление профессиональной деятельности. Адвокат имеет право осуществлять адвокатскую практику только в одном суде, к которому он приписан. Возможно получение разрешения на работу в других судах, но только в интересах правосудия и в виде исклю-чения. Юристу, допущенному к адвокатской деятельности в Федеральном верховном суде Германии, адвокатская практика в любом нижестоящем суде запрещается без каких бы то ни было исключений. 3. Предоставление бесплатной юридической помощи 94 Деятельность адвоката должна служить общественному благу. Так, в Федеральном положении говорится, что адвокат является независимым органом осуществления правовой помощи. После того, как адвокат получит от государства разрешение на профессиональную деятельность, он должен всегда помнить о том, что наряду со своими собственными интересами он служит правовому государству и правосудию. Дальнейшие положения данного закона также предусматривают, что деятельность адвоката наряду с собственно профессиональными целями всегда должна служить общественному благу. Так, каждый адвокат, прикрепленный к уголовным судам, может быть назначен в качестве защитника обвиняемого, если у последнего нет адвоката или он не может оплатить его услуги,

95 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах однако из-за совершенного преступления ему угрожает наказание. Несмотря на то что вознаграждение такого защитника гораздо меньше, чем вознаграждение адвоката по уголовным делам, адвокат не имеет права без веских причин отказаться от ведения переданного ему дела. Как показывает практика, это не является проблемой: многие адвокаты из финансовых соображений стремятся быть защитниками по назначению. Подобное назначение в качестве защитника возможно равным образом и в трудовых судах, и в судах по гражданским делам. Адвокат обязан вести дело, а в случае отказа должен иметь вескую причину. Граждане, не имеющие средств для оплаты услуг адвоката, могут претендовать на получение от государства чека на оплату услуг адвоката. С этим чеком они могут обратиться к любому адвокату, который обязан оказать им помощь. Оплата подобной консультации значительно ниже, чем это предусмотрено положением о вознаграждениях адвокатов, хотя последние также устанавливаются государством. Аналогично обстоит дело с финансовой помощью по оплате судебных издержек, которая назначается судом лицам с низким доходом, выступающим истцами или ответчиками, предназначенная в том числе и для оплаты услуг адвоката. В этом случае адвокат сам несет издержки те есть разницу между размером вознаграждения согласно закону и таким вознаграждением. Пределы профессиональной свободы устанавливаются федеральным положением о вознаграждениях за адвокатские услуги. Данным актом законодатель устанавливает, исходя из стоимости иска, вида деятельности и области права, на что адвокат вправе рассчитывать. Определен размер общей суммы расходов на услуги связи, копировальные и транспортные расходы. Адвокат может увеличить размер вознаграждения только после письменного согласования с клиентом. Но адвокат не имеет права оценивать свои услуги ниже, чем это определено федеральным положением. Запрещено также получать вознаграждение в зависимости от результата. Это значит, что адвокат не может предоставлять скидки, стоимость его услуг должна согласовываться с указанным федеральным положением. Но при этом у него есть возможность воздействовать на размеры оплаты путем определения более высокой или более низкой стоимости предмета спора, либо устанавливая, например, размер вознаграждения в три четверти от полного вознаграждения. Такое решение должно всегда основываться на федеральном положении о вознаграждениях адвокатских услуг, иначе счет является противозаконным. Эти положения являются помехой свободной конкуренции, так как препятствуют созданию предложения и привлечению клиентов более низкими ценами. Поэтому спорным остается вопрос согласованности федерального положения о вознаграждениях с некоторыми положениями договоров ЕС. Федеральное положение об оплате услуг адвоката 1957 г. содержит указание на размер минимального тарифа. Данное положение не раз дополнялось и изменялось. Коллегия определяет в рекомендательном плане тарифные ставки, и этические нормы требуют их соблюдения. Бесплатная помощь населению адвокатами оказывается, но она оплачивается из федерального бюджета. 95

96 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Размер гонорара за предоставление адвокатом юридической помощи определяется непосредственно соглашением сторон в пределах установленных федеральным уставом адвокатских тарифов. Размер конкретного вознаграждения высчитывается, как правило, исходя из стоимости спорного имущества, или суммы заключенных соглашений. Установлены такие виды вознаграждения за адвокатские услуги: ведение судебных процессов (за участие в рассмотрении дела; за поиск доказа-тельств; за мировое соглашение, достигнутое во время процесса); за участие во внесудебных делах: за оформление деловых (например, торговых) операций; за переговоры, проведённые с оппонентом (деловым партнером); за достигнутое мировое соглашение. Часть своего заработка адвокаты передают в специальный фонд, предназначенный для социального обеспечения адвокатов и их семей. 4. Этика адвоката в Германии и от вет ст венность за ее нарушение 96 Этические правила регулируются Федеральным законом об адвокатуре. Данный закон регулирует в отдельном разделе права и обязанности адвоката. Так, согласно параграфу 43 этого закона: «адвокат обязан добросовестно выполнять свои профессиональные обязанности, быть достойным уважения и доверия, которых требует положение адвоката». Адвокат должен добросовестно исполнять свои профессиональные обязанности. Как в рамках своей профессии, так и вне их, он должен быть достойным того уважения и доверия, которого требует положение адвоката. Федерального закона об адвокатуре Германии запрещает адвокату принимать поручение клиента в следующих случаях: если требуемые (ожидаемые) от него действия противоречат адвокатскому долгу; если по тому же делу он уже консультировал или представлял интересы противоположной стороны; если в том же самом правовом споре он уже принимал участие ранее в качестве судьи, третейского судьи, прокурора, представителя официального учреждения; если речь идет о толковании документа, в составлении которого принимал участие в качестве нотариуса он сам или адвокат, с которым он кооперируется в своей адвокатской практике. Кроме того, адвокату запрещено выступать в суде или арбитраже по поручению того клиента, которого ранее он обслуживал в качестве юрисконсульта, если эта работа занимала основное количество его рабочего времени. Деятельность адвоката достаточно подробно регулируется также уставом адвокатов: в нем есть положения по организации адвокатского бюро. Так, адвокат должен хранить не принадлежащие ему деньги на отдельном счете, чтобы его кредиторы не могли наложить на них арест. Кроме того, в нем даны предписания по работе с клиентами: адвокат должен регулярно информировать клиента о продвижении дела и незамедлительно отвечать на его запросы. Если клиент меняет адвоката, новый адвокат обязан незамедлительно проинформировать об этом коллегу. Если клиенту угрожает большой вред, то адвокат не вправе отказать ему в ознакомлении с так называемыми рабочими адвокатскими документами.

97 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Устав адвокатов содержит предписания по взаимодействию адвоката с адвокатской палатой и представителями других профессий, а также по предоставлению стажерам возможности прохождения практики в бюро. Особую значимость имеют положения, касающиеся рекламы. В настоящий момент действует принцип «деловой» рекламы. Адвокат имеет право рекламировать свои услуги, но реклама должна быть объективной и не должна содержать оценки. Адвокат не имеет права делать высказывания основанной на сравнение с другими адвокатами. Подобное высказывание не является объективным и этичным. Но адвокат имеет право сообщить, сколько дел в сфере трудового права он вел, не сообщая при этом о количестве выигранных дел. Реклама с участием клиентов разрешена с согласия последних и должна носить объективный характер. Федеральному конституционному суду все чаще приходится принимать решения по подобным вопросам. Суды проверяют, как правило, является ли соразмерным ограничение свободы профессии, предусмотренное федеральным положением об адвокатуре и уставом адвокатов. В настоящее время принято немало решений, позволяющих организовывать в бюро выставки, приглашать потенциальных клиентов на недорогостоящие бизнес-ланчи, размещать осветительную рекламу с фотографиями и др. Адвокат не может заявлять в своей рекламе любую правовую область как сферу своей профессиональной деятельности. Устав адвокатов делает различия между непосредственной специализацией адвоката, то есть опыт по ведению дел в этой области, и направлениями, представляющими для него интерес, в общем допускается лишь пять областей специализации адвоката. Это помогает клиентам сориентироваться в специализации, опыте и квалификации адвоката. Обозначение адвокат-специалист существует только в областях, установленных федеральной адвокатской палатой. В настоящее время это страховое право, трудовое право, право социального обеспечения, налоговое право, административное право, уголовное право, семейное право, конкурсное право. Детали регулируются специальным положением об адвокатах-специалистах. Дисциплинарная ответственность адвокатов на непрофессиональное поведение явление, широко распространенное в Германии. Рассмотрение дел этой категории отнесено к компетенции судов чести. Суды чести состоят из председателя суда и нескольких членов, назначаемых министерством (управлением) юстиции земли сроком на 4 года. Назначение членов суда производится после консультации с территориальной коллегией адвокатов, которая, вместе с тем, не может забаллотировать ту или иную кандидатуру. В период своей деятельности член суда чести имеет все полномочия обычного судьи, но он не получает зарплату, лишь возмещаются служебные и транспортные расходы. Другими словами, работа в суде чести общественная. Рассмотрение дел в суде чести проходит коллегиально: председательствующим и двумя членами суда. При высшем суде каждой земли существует специальная судебная палата, являющаяся второй инстанцией по отношению к нижестоящим судам чести. В этой палате представлены как профессиональные судьи, так и сами адвокаты. Председателем палаты и председательствующим по конкретному делу может быть только адвокат. Как и в нижестоящих судах чести, в палате рабо- 97

98 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах тают лица «по назначению», т. е. члены палаты назначаются земельным министерством юстиции. В качестве надзорной инстанции выступает Сенат по делам адвокатов, функционирующий при Федеральном верховном суде. Сенат вправе осуществлять чрезвычайный пересмотр дел, рассмотренных судами чести или земельными палатами по делам адвокатов при высшем суде соответствующей земли. Состав Сената сле-дующий: Председатель Федерального верховного суда, три члена этого же суда и три адвоката. Адвокаты-заседатели назначаются на четырехлетний срок министром юстиции Германии из списка кандидатур, представленных Федеральной палатой адвокатов. Остальные члены Сената, за исключением председателя Федерального верховного суда, также назначаются министром юстиции, но уже по списку, представленному Федеральным конституционным судом. Существуют также специализированные суды адвокатские суды, в которых разбираются нарушения профессиональных обязанностей адвокатов, все участники сами являются адвокатами. Решения адвокатских судов можно обжаловать в государственном суде общей юрисдикции. Для рассмотрения дел предусмотрена собственная процедура, а также несколько инстанций. Законом установлены следующие виды ответственности для провинившегося адвоката: выговор, штраф в размере до 10 тыс. евро, запрет заниматься адвокатской деятельностью на срок от одного года до пяти лет, исключение из адвокатуры.

1. Организационные формы деятельности адвокатов во Франции 98 VIII. **АДВОКАТУРА ВО ФРАНЦИИ С конца XIX** в. во Франции утвердился принцип независимости адвокатской профессии, которая традиционно занимала престижное место в общественной жизни страны. Адвокатура во Франции всегда пользовались гораздо большей свободой, чем в других странах Европы, что, в свою очередь, позволило сформировать богатейшие традиции французской адвокатуры. В настоящее время во Франции насчитывается более 19 000 адвокатов. Если к этой армии добавить огромное количество вспомогательных служб, исследовательских центров и институтов, то станет очевидным значение адвокатуры как общественного института, который играет огромную роль в жизни государства в целом. Прежде чем остановиться на вопросе организации адвокатуры, следует ответить на вопрос: кто является адвокатом во Франции? В последние тридцать лет адвокатура Франции переживает существенные изменения. По закону от 31 декабря 1971 г. произошло слияние ряда адвокатских профессий (адвоката, поверенного и консультанта-эксперта в коммерческих судах) в единую профессию адвоката. В 1992 г. также произошло слияние адвоката и юридического советника в новую и единую адвокатскую профессию. Указанные изменения были вызваны тем, что традиционно адвокатские ассоциации были организованы при судах соответствующих инстанций, считались независимыми и не состояли в отношениях какой-либо соподчиненности, не воспринимая единых профессиональных стандартов, что в настоящее время представляет-

99 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах ся необходимым. В рамках указанных преобразований была создана единая адвокатская ассоциация, а также учрежден Центр профессиональной адвокатской подготовки. В настоящее время в адвокатуре Франции существуют три категории адвокатов, имеющих право выступать в суде: солиситоры, барристеры и барристеры перед Советом. Солиситоры имеют право на представление интересов в судах первой инстанции, барристеры в апелляционных судах и, наконец, стороны в кассационном суде и Совете государства должны быть представлены специалистами барристерами перед Советом. Необходимо отметить, что во Франции термин «адвокат» обозначает не звание, а вид профессиональной деятельности практикующего лица. Поэтому любой человек, имеющий квалификацию адвоката, но прекративший работать в адвокатуре, даже если он продолжает работать в других сферах права, более не может именоваться адвокатом. Условия доступа к адвокатской профессии во Франции довольно жесткие и определены Декретом 1972 г. Прежде всего, необходимо иметь французское гражданство и диплом по специальности высшего учебного заведения (как минимум магистра права), кроме того, лицо, желающее стать членом ассоциации адвокатов, должно не иметь судимости, а также взысканий за серьёзные дисциплинарные или административные проступки, а также не быть соучастников банкротство по линии какой-либо фирмы или предприятия. Лицо, соответствующее указанным требованиям, должно пройти вступительный экзамен в Центре профессиональной подготовка (два письменных и устный), проучиться там год, пройти теоретический курс и практическую стажировку, а затем сдать выпускной экзамен (1 письменный и 3 устных). При соблюдении этих условий юрист принимается в ассоциацию адвокатов и принимает присягу следующего содержания: «Присягаю, как адвокат исполнять свои функции с достоинством, добросовестно, независимо, честно и гуманно». После этого он уже в качестве адвоката проходит двухгодичную стажировку по специальности и получает свидетельство. Адвокатом во Франции может стать также гражданин одного из государств общего рынка при наличии условий взаимного признания дипломов о высшем образовании. Кроме того, иностранцы должны соответствовать ряду особых требований. Адвокатура Франции объединена в ассоциации. В каждом судебном регионе существует только одна ассоциация. Существует 181 региональный суд и соответственно столько же адвокатских ассоциаций. Ассоциации различны по своему количественному составу, так, в наименьшей насчитывается только 7 барристеров, тогда как в самой крупной 11 тысяч барристеров. Каждая ассоциация остается независимой, самостоятельной организацией, вырабатывающей внутренний регламент своей деятельности и обладающей своим имуществом. Главой ассоциации адвокатов является председатель, избираемый тайным голосованием членов ассоциации (включая стажеров) сроком на два года. В компетенцию председателя входит представление интересов ассоциации перед государственными органами и общественными организациями, разрешение споров между адвокатами, применение дисциплинарных взысканий 99

100 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах к адвокатам ассоциации, руководство службами ассоциации; он является председателем Совета ассо-циации. Совет ассоциации избирается членами ассоциации (включая стажеров) также тайным голосованием на срок три года. 8 компетенцию Совета ассоциации входит управление различными областями деятельности ассоциации. На национальном уровне адвокатура Франции представлена Советом ассоциаций адвокатов, которая избирается членами ассоциации. Основной деятельностью Совета ассоциаций адвокатов Франции является координация учебных центров по подготовке адвокатов, представление сообщества адвокатов перед государственными органами и общественностью. Также Совет ассоциаций адвокатов имеет право вырабатывать дисциплинарные и этические нормы для всей профес-сии. Адвокаты вправе работать самостоятельно или объединяться на условиях партнерства с другими адвокатами. С 1992г. адвокатам также разрешено работать в коммерческих организациях. Кроме того, адвокат может нанимать других адвокатов. Адвокат, работающий по найму у другого адвоката, не вправе иметь собственную клиентуру. При этом всю полноту гражданско-правовой ответственности несет адвокат-наниматель. При этом адвокат, работающий по найму, обязан в своей деятельности указывать данные адвоката, на которого он работает. Формы совместной работы адвокатов чрезвычайно разнообразны и классифицируются по мере ответственности адвоката за деятельность его партнера, а также по форме оплаты труда. Традиционно наиболее распространенными являются ассоциации и гражданско-профессиональные товарищества. Адвокатура во Франции претерпела качественные изменения во второй половине XX века. Изменения эти почти не затронули основ корпоративного самоуправления, но проявились в поэтапном объединении адвокатов с иными практикующими юристами в новую единую профессию адвоката, а также коснулись форм организации работы адвокатов, которые стали весьма разнообразными. Все французские адвокаты объединены в ордена адвокатов (67), которые образуются в каждом округе действия так называемого Большого трибунала (суд первой инстанции) или в округах апелляционных судов, если на их территории имеется несколько Больших трибуналов. Каждый орден объединяет только тех адвокатов, которые практикуют в трибуналах по месту нахождения ордена. Всего насчитывается 180 таких орде-нов адвокатов и еще один специальный орден существует при Кассационном суде Парижа (68). Численность орденов адвокатов к концу XX века существенно различалась (69). Ордена адвокатов во Франции автономны. Контроль за деятельностью ордена осуществляет апелляционный суд того округа, где действует данный орден. Контроль этот ограничен и касается только вопросов приема в орден новых членов и исключения из состава ордена (70). Во Франции до 1990 года существовала Национальная ассоциация адвокатов, которая занималась вопросами повышения профессионального уровня адвокатов, адвокатской этики, социального обеспечения адвокатов и членов их семей (71). С 1990 года региональные ордена адвокатов входят в состав Национального совета орденов, который занимается гармонизацией и координацией пра- 100

101 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах вил и обычаев, регулирующих адвокатскую деятельность, а также курирует систему профессиональной подготовки адвокатов в региональных центрах (72). До 1971 года адвокатское сословие во Франции подразделялось на три за-мкнутые профессиональные группы: собственно адвокатов (les avocats), поверенных (les avoues) (73) и стряпчих при коммерческих судах (les agrees). Закон 1971 года о реформе некоторых судебных и юридических профессий отменил это деление и ввел новую единую профессию адвоката (la nouvelle profession davocat), объединившую все три прежние упомянутые профессии (74). С 1 января 1992 года (75) во Франции создана новая профессия, члены которой стали носить звание адвоката: юрисконсульты (conseil juridique) получили право становиться членами орденов адвокатов (76). Теперь юрисконсульты вправе заниматься адвокатской деятельностью, а адвокаты могут исполнять функции юрисконсульта (77). Для французской адвокатуры характерна локализация (78). Разумеется, что формы адвокатских образований создаются с учетом этой локализации: офисы адвокатов располагаются в районе юрисдикции соответствующего суда (79). В 50 80-е годы XX века французские адвокаты могли работать в собственных кабинетах (бюро) или в составе адвокатского товарищества, дей-ствующего на основании договора о сотрудничестве, экземпляр которого пере-давался в совет ордена адвокатов (80). С 1992 года формы организации работы адвокатов во Франции отличаются многообразием. Индивидуально практикующие адвокаты могут работать как физические лица или в единолично учрежденном товариществе с ограниченной ответственностью. Адвокат в силу разных причин (например, отсутствие средств для приобретения конторы (офиса) в собственность) вправе заключить контракт о сотрудничестве с другим адвокатом или группой адвокатов (81). До вступления в силу Основного закона о статусе адвокатов 1990 года адвокат при осуществлении адвокатской деятельности в составе ассоциации или в сотрудничестве с другими адвокатами, не являлся работником по найму (82). Думается, что появление во Франции адвокатов по найму стало очевидным заимствованием американского опыта работы средних и крупных адвокатских фирм, с которыми, судя по всему, французским дореформенным адвокатским образованиям было сложно конкурировать без использования стандартов работы американских адвокатских фирм (83). Обращает на себя внимание, что в 1980-е годы во Франции стали образовываться юридические общества «под эгидой финансовых групп». Адвокаты стали входить «на фидуциарных началах в крупные компании, образуя профессиональные группы, которые ведут дела в интересах крупного капитала» (84). Таким образом, часть французской адвокатуры не избежала коммерциализации в конце XX века. Наиболее распространенными коллективными формами работы адвокатов во Франции с 1992 года являются ассоциации и гражданско-профессиональные товарищества. Основное отличие этих двух форм, влекущее за собой все остальные отличия, заключается в том, что адвокаты ассоциаций оказывают юридическую помощь лично, а в товариществе таковым лицом является само товарищество (85). Следовательно, товарищества ориентированы на работу с корпоративными предпринимательскими объединениями, в то время как адвокаты ассоциа-ций с гражданами. 101

102 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Во Франции есть и иные коллективные формы адвокатских образований, направленные как на содействие организации работы адвокатов в избранных ими формах адвокатских образований (86), так и предусматривающие различные режимы участия адвокатов в товариществах коммерческого типа (87). Несомненно, что изменение в конце XX века форм организации работы адвокатов во Франции было вызвано влиянием на этот процесс опыта организации работы адвокатских фирм в США. Основной деятельностью Совета ассоциаций адвокатов Франции является координация учебных центров по подготовке адвокатов, представление сообщества адвокатов перед государственными органами и общественностью. Также Совет ассоциаций адвокатов имеет право вырабатывать дисциплинарные и этические нормы для всей профессии. Организационные формы деятельности адвокатов во Франции Адвокаты вправе работать самостоятельно или объединяться на условиях партнерства с другими адвокатами. С 1992 г. адвокатам также разрешено работать в коммерческих организациях. Кроме того, адвокат может нанимать других адвокатов. Адвокат, работающий по найму у другого адвоката, не вправе иметь собственную клиентуру. При этом всю полноту гражданско-правовой ответственности несет адвокат-наниматель. При этом адвокат, работающий по найму, обязан в своей деятельности указывать данные адвоката, на которого он работает. Формы совместной работы адвокатов чрезвычайно разнообразны и классифицируются по мере ответственности адвоката за деятельность его партнера, а также по форме оплаты труда. Традиционно наиболее распространенными являются ассоциации и гражданско-профессиональные товарищества. Ассоциация это объединение адвокатов, каждый из которых персонально отвечает перед своим клиентом. Права члена ассоциации имеют личностный характер и не могут передаваться. Члены ассоциации в полной мере сохраняют свою самостоятельность. Договор о создании ассоциации доводится до сведения Совета ассоциации адвокатов. Интересную форму объединения адвокатов представляют гражданско-профессиональные товарищества (ГПТ), которые подлежат регистрации как юридические лица и вносятся в списки ассоциаций адвокатов. Члены ГПТ отвечают по долгам ГПТ солидарно и полностью. Клиентура, которую имел каждый адвокат ГПТ, если можно так выразиться, передается в собственность или пользование товарищества. Адвокат не получает гонораров, а лишь долю в прибыли ГПТ в соответствии с долей уставного капитала. Текущие и производственные затраты несут ГПТ. Каждый адвокат персонально налогом не облагается. Кроме рассмотренных выше, существуют способы объединения не для «полного осуществления профессиональной адвокатской деятельности», а лишь объединение «определенных материальных средств» с целью облегчения осуществления этой деятельности. Такими являются «гражданское товарищество с объединенными средствами» либо, например, групповая адвокатская контора, связи и взаимозависимость между членами которых являются значительно менее жесткими. Расширяет сферу деятельности адвоката введенное реформой 1992 г. Разрешение адвокатам быть членами «объединений экономического стимулирования», которые являются юридическими лицами, и хотя регистрируются 102

103 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах как таковые, но в прямом смысле не являются хозяйственными товариществами. Объединения экономического стимулирования не имеют прибыли для себя, а содействуют экономической деятельности своих членов1. Главой ассоциации адвокатов является председатель, избираемый тайным голосованием членов ассоциации (включая стажеров) сроком на два года. В компетенцию председателя входит представление интересов ассоциации перед государственными органами и общественными организациями, разрешение споров между адвокатами, применение дисциплинарных взысканий к адвокатам ассоциации, руководство службами ассоциации; он является председателем Совета ассоциации. Совет ассоциации избирается членами ассоциации (включая стажеров) также тайным голосованием на срок три года. В компетенцию Совета ассоциации входит управление различными областями деятельности ассоциации. На национальном уровне адвокатура Франции представлена Советом ассоциаций адвокатов, которая избирается членами ассоциации. Основной деятельностью Совета ассоциаций адвокатов Франции является координация учебных центров по подготовке адвокатов, представление сообщества адвокатов перед государственными органами и общественностью. Также Совет ассоциаций адвокатов имеет право вырабатывать дисциплинарные и этические нормы для всей профессии. Адвокат, работающий по найму у другого адвоката, не вправе иметь собственную клиентуру. При этом всю полноту гражданско-правовой ответственности несет адвокат-наниматель. При этом адвокат, работающий по найму, обязан в своей деятельности указывать данные адвоката, на которого он работает. Формы совместной работы адвокатов чрезвычайно разнообразны и классифицируются по мере ответственности адвоката за деятельность его партнера, а также по форме оплаты труда. Традиционно наиболее распространенными являются ассоциации и гражданско-профессиональные товарищества. Ассоциация это объединение адвокатов, каждый из которых персонально отвечает перед своим клиентом. Права члена ассоциации имеют личностный характер и не могут передаваться. Члены ассоциации в полной мере сохраняют свою самостоятельность. Договор о создании ассоциации доводится до сведения Совета ассоциации адвокатов. Кроме рассмотренных выше существуют способы объединения не для «полного осуществления профессиональной адвокатской деятельности», а лишь объединение «определенных материальных средств» с целью облегчения осуществления этой деятельности. Такими являются «гражданское товарищество с объединенными средствами» либо, например, групповая адвокатская контора, связи и взаимозависимость между членами которых менее жесткие. Расширяет сферу деятельности адвоката введенное реформой 1992 г. разрешение адвокатам быть членами «объединений экономического стимулирования», которые являются юридическими лицами и хотя регистрируются как таковые, но в прямом смысле не являются хозяйственными товариществами. Объединения экономического стимулирования не имеют прибыли для себя, а содействуют экономической деятельности своих членов. 103

104 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Поскольку профессия адвоката отнесена законом к независимым, вмешательство в финансовые отношения адвоката и его клиента ограничено. Основой взаимоотношений адвоката и клиента является добровольная сделка. Статья 10 Закона о статусе адвокатов предусматривает, что тарифы за составление гражданско-процессуальных документов и участие в процессуальных действиях устанавливаются гражданско-процессуальным законодательством. Гонорары же за консультации, помощь в суде, дачу советов, составление правовых документов, которые не требуют удостоверения, и за выступление в прениях устанавливаются по договоренности с клиентом. При отсутствии согласия с последним гонорар определяется, как правило, с учетом материального обеспечения клиента, сложности дела, затрат адвоката и др. Запрещено устанавливать размер гонорара лишь в зависимости от результатов судебного дела. Однако не запрещается к основному гонорару доплачивать дополнительный в случае положительного для клиента решения суда. Споры относительно гонораров между адвокатом и клиентом разрешаются руководством ассоциации адвокатов. 2. Допуск к профессии В настоящее время во Франции насчитывается более 43 тыс. адвокатов, объединенных в 181 адвокатскую палату. Адвокатские палаты создаются при судах большой инстанции. Палата адвокатов Парижа объединяет более 19 тыс. адвокатов, но есть палаты, состоящие из 10 адвокатов. Во Французской Республике действует система послевузовской профессиональной подготовки лиц, претендующих на получение статуса адвоката. Выпускники высших учебных заведений, получившие высшее юридическое образование и желающие стать адвокатами, должны сдать вступительный экзамен в школу адвокатуры. Во Франции создано 12 региональных школ адвокатуры, которые существуют с 1985 г. Деятельность школ регламентируется законами, постановлениями правительства Франции, решениями Национального совета адвокатуры. В процессе обучения проводится стажировка слушателей в судах, органах местного самоуправления, на различных предприятиях. В течение 6 месяцев слушатель должен пройти стажировку в адвокатском образовании. По завершении курса слушатели сдают выпускные экзамены и получают свидетельство об окончании школы. Лицо, получившее свидетельство, подает заявление в совет палаты адвокатов, который принимает решение о приеме в члены адвокатской палаты. Лицо, не являющееся членом адвокатской палаты, не вправе заниматься адвокатской деятельностью. Совет может отказать в приеме в члены палаты, если лицо не имеет помещения под кабинет, который должен располагаться в пределах судебного округа суда большой инстанции (примерная аналогия с российскими судами общей юрисдикции первой инстанции), не соответствует морально-этическим и иным требованиям, предъявляемым к адвокатам. Свидетельство об окончании школы адвокатуры не требуется для юристов, имеющих большой стаж работы, судей, юристов иностранных государств, которые также могут получить статус адвоката во Франции при соблюдении принципа взаимности. 104

105 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Школы адвокатуры во Франции осуществляют также повышение квалификации адвокатов, которое в соответствии с законодательством является обязательным. В этих целях школы проводят семинары по различным отраслям права, деонтологии, новеллам в законодательстве. Адвокаты самостоятельно выбирают необходимые им занятия. В течение года они должны пройти обучение на курсах повышения квалификации не менее 20 часов, при этом в первый год практики не менее 10 часов должно быть посвящено деонтологии. Если адвокат указывает специализацию, то не менее 10 часов должно быть посвящено этой специализации. Каждый семинар завершается тестированием, после чего адвокату выдается свидетельство о том, что он прошел повышение квалификации по соответствующему направлению и подтвердил свои знания. Эти свидетельства направляются адвокатом в совет палаты адвокатов, членом которой он состоит. Отсутствие в совете палаты свидетельств, подтверждающих ежегодное обучение в течение 20 часов, расценивается как дисциплинарный проступок. От кандидатов в адвокатуру требуются в настоящее время те же условия, какие требовались в дореволюционный период: 1. ученая степень лиценциата права, соответствующая нашей степени кандидата; 2. принятие присяги; 3. практическая подготовка или стаж; 4. внесение в список. Диплом лиценциата прав приобретается трехлетним изучением права во французских университетах или юридических школах и экзаменом. 3. Адвокатская этика и ответственность Адвокаты занимаются юридической консультацией и устной защитой интересов тяжущихся на суде. Они имеют право выступать перед всеми судами государства. При отправлении своих обязанностей они носят особый костюм, за исключением тех случаев, когда защищают свои личные дела. В знак свободы защиты адвокатам дозволено произносить речь с покрытой головой. Но, читая относящиеся к делу документы или законы или выслушивая приговор, они должны обнажать голову. Адвокат пользуется на суде полной свободой речи. Он имеет право говорить все, что найдет нужным для интересов клиента, критиковать показания свидетелей и экспертов, касаться даже их личности, и если переступит границы умеренности и деликатности, то подлежит не уголовному преследованию за обиду или клевету, а дисциплинарному взысканию. Все, что клиент вверил адвокату, составляет адвокатскую тайну, которую он не имеет права разглашать, даже если бы его допрашивали на суде в качестве свидетеля. Разглашение тайны наказуется по уголовному закону тюремным заключением до 6 месяцев и штрафом. Адвокаты не могут приобретать на свое имя тяжб и спорных прав под страхом уничтожения сделки и возмещения убытков. Адвокат отвечает за действия, связанные с исполнением профессионального долга. Прежде всего речь идет о гражданско-правовой ответственности, основания для которой возникают как за пределами процесса, так и в его рамках. В первом случае из ненадлежащего исполнения обязанностей адвоката при даче 105

106 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах консультаций, подготовке документов и т. д. Во втором ответственность возникает в случае ошибочной оценки адвокатом характеристике дела, при нарушении ведения дела, ненадлежащего выполнения обязательств по оказанию помощи во время процесса. Ответственность адвоката гарантируется законом в форме обязательного страхования профессиональной ответственности. Кроме гражданско-правовой ответственности адвокат может быть подвергнут и дисциплинарным санкциям со стороны ассоциации адвокатов в виде предупреждения, выговора, временного запрещения заниматься адвокатской деятельностью сроком не более чем на три года или как крайняя мера исключение из адвокатской ассоциации. Причем исключенный из списков ассоциации адвокат не может быть принят на работу в другую ассоциацию адвокатов. Исторические факты и устоявшееся вековое законодательство подтверждают серьезность устоявшихся принципов института адвокатуры. Адвокатуру Франции фактически представляют три организации: 1. Национальный совет адвокатуры организация, созданная в соответствии с законом около двух десятков лет назад в целях объединения и представления интересов всех адвокатов Франции. 2. Палата адвокатов Парижа старейшая адвокатская организация, объединяющая почти половину адвокатов Франции. 3. Конференция батоне (председателей палат) организация, созданная более 100 лет назад и объединяющая все адвокатские палаты, за исключением париж-ской. 4. Органы государственной власти Франции при решении вопросов, затрагивающих адвокатуру, как правило, запрашивают мнение всех этих организаций. Адвокатское сообщество Франции большое внимание уделяет вопросам профессиональной этики, принципы которой содержатся в законодательстве об адвокатуре. Основные правила профессиональной этики закреплены Постановлением правительства Франции. До 1990 г. каждая палата адвокатов имела свой кодекс профессиональной этики, затем Национальным советом адвокатуры был разработан единый Кодекс, который имеет обязательную силу для всех палат. Поскольку профессия адвоката отнесена законом к независимым, вмешательство в финансовые отношения адвоката и его клиента ограничено. Основой взаимоотношений адвоката и клиента является добровольная сделка. Ст. 10 Закона о статусе адвокатов предусматривает, что тарифы за составление гражданско-процессуальных документов и участие в процессуальных действиях устанавливаются гражданско-процессуальным законодательством. Гонорары же за консультации, помощь в суде, дачу советов, составление правовых документов, которые не требуют удостоверения, и за выступление в прениях устанавливаются по договоренности с клиентом. При отсутствии согласия с последним гонорар определяется, как правило, с учетом материального обеспечения клиента, сложности дела, затрат адвоката и др. Запрещено устанавливать размер гонорара лишь в зависимости от результатов судебного дела. Однако не запрещается к основному гонорару доплачивать дополнительный в случае положительного для клиента решения суда. 106

107 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Споры относительно гонораров между адвокатом и клиентом разрешаются руководством ассоциации адвокатов. Предоставление бесплатной юридической помощи Проблемы Франции в сфере оказания бесплатной или льготной юридической помощи схожи с проблемами в России: вознаграждение адвокатов за бесплатную юридическую помощь достаточно скромное и выплачивается с большим промежутком во времени. При этом объем такой помощи порой доходит до 50% всех гражданских и уголовных дел. Ситуация осложняется еще и практикой привлечения адвокатов к предварительному следствию по назначению. После реформы, проведенной в январе 1972 г., стало возможным соизмерять оказание юридической помощи в зависимости от имеющихся у клиента средств, освобождать его от части судебных расходов. Это позволило предоставлять правовую помощь лицам, которые не столь уж несостоятельны, чтобы рассчитывать на безвозмездное рассмотрение дел, и не слишком богаты, чтобы самим полностью оплатить все расходы по процессу. Адвокат отвечает за действия, связанные с исполнением профессионального долга. Ответственность адвоката гарантируется законом в форме обязательного страхования профессиональной ответственности. Кроме гражданско-правовой ответственности адвокат может быть подвергнут и дисциплинарным санкциям со стороны ассоциации адвокатов в виде предупреждения, выговора, временного запрещения заниматься адвокатской деятельностью сроком не более чем на три года или, как крайняя мера, исключения из адвокатской ассоциации. Причем исключенный из списков ассоциации адвокат не может быть принят на работу в другую ассоциацию адвокатов. 4. Предоставление бесплатной юридической помощи Проблемы Франции в сфере оказания бесплатной или льготной юридической помощи схожи с проблемами в России: вознаграждение адвокатов за бесплатную юридическую помощь достаточно скромное и выплачивается с большим промежутком во времени. При этом объем такой помощи порой доходит до 50% всех гражданских и уголовных дел. Ситуация осложняется еще и практикой привлечения адвокатов к предварительному следствию по назначению. После реформы, проведенной в январе 1972 г., стало возможным соизмерять оказание юридической помощи в зависимости от имеющихся у клиента средств, освобождать его от части судебных расходов. Это позволило предоставлять правовую помощь лицам, которые не столь уж несостоятельны, чтобы рассчитывать на безвозмездное рассмотрение дел, и не слишком богаты, чтобы самим полностью оплатить все расходы по процессу. В то же время ситуацию с предоставлением бесплатной юридической помощи характеризует тот факт, что 12 декабря 2001 г. во Франции более 35 тысяч адвокатов провели общенациональную забастовку. Основное требование забастовщиков увеличение субсидий на судебную защиту малоимущих граждан. В качестве аргумента французские адвокаты приводят тот факт, что Великобритания выделяет в десять раз большие субсидии на юридическую помощь бедным. В результате такого положения дел бесплатная юридическая защита стано- 107

108 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах вится малодоступной. В ней каждый год нуждаются около 700 тысяч малоимущих граждан. Современная адвокатура Франции переживает период реформ. Первого января 1992 г. вступили в действие поправки к основному закону о статусе адвокатов, целью которых является изменение принципов осуществления некоторых видов юридических профессий. Цель реформы создать новую профессию, члены которой будут носить звание адвоката (ст. 1 закона в новой редакции). Если раньше адвокаты, объединенные в коллегии, работали отдельно от своих коллег юрисконсультов, то теперь последние по желанию могут стать членами адвокатских коллегий, получив право на осуществление именно адвокатской деятельности, а адвокаты, сохраняя свой статус, могут выполнять функции, которые раньше были присущи только профессии юрисконсульта. Чтобы стать адвокатом во Франции, необходимо или иметь гражданство Франции или гражданство одной из стран Евросоюза при условии взаимного признания дипломов о высшем образовании. Лицо, которое претендует на звание адвоката, не должно быть осуждённым за действия, несовместимые с достоинством и порядочностью, а также за серьёзные дисциплинарные или административные проступки; не может оно заниматься и деятельностью, которая является несовместимой с профессией адвоката (например, быть предпринимателем). Кандидат на должность также должен иметь высшее юридическое образование (диплом магистра права), сдать вступительные экзамены в одном из региональных центров профессиональной подготовки, проучиться там год, усвоить теоретический курс и пройти практическую стажировку, ещё раз сдать экзамены. При соблюдении этих условий молодой юрист принимается в «орден» адвокатов (коллегию) и провозглашает присягу. После этого он проходит двухлетнюю стажировку по специальности и получает удостоверение. Лишь после этого его имя вносится в списки коллегии как полноправного члена. В соответствии с традицией, адвокат имеет право на мантию своей профессии. Он наделен свободой высказывания, иммунитетом от ложных обвинений в совершении преступления. Адвокат имеет право на гонорары, размер которых зависит от взаимного согласия с клиентом. Адвокат обязан соблюдать профессиональные секреты, что одновременно является правом и обязанностью. Он не ограничен в переписке с клиентом, даже, с тем, который находится под арестом. Адвокат не может быть советником, представителем или защитником более как одного клиента в одном деле. Адвокат обязан вести достойный образ жизни. При непорядочном обращении со своими клиентами он подлежит гражданско-правовой ответственности, а при совершении преступления уголовной ответственности. В случае нарушения законов и регламентов, профессиональных норм, пренебрежении правилами честности, достоинства и профессиональной деликатности, даже за пределами профессиональной деятельности адвокат может быть привлечён к дисциплинарной ответственности. Дисциплинарными взысканиями являются: предупреждение, выговор, временное (до 3-х лет) устранение от работы, исключение из списков адвокатов. Решения Совета палаты адвокатов о взысканиях могут быть обжалованы в Апелляционный суд. 108

109 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Адвокаты могут работать индивидуально, как физические лица (например, организовать общество с ограниченной ответственностью) либо заключить контракт о сотрудничестве с другим адвокатом или группой адвокатов. Исключением из режима либеральной профессии (введенного в 1940 г.) есть наличие разрешения работать по найму у другого адвоката (группы адвокатов). В этом случае заключается трудовое соглашение. Адвокат, который работает по найму, сохраняя основные права, не имеет права на собственную клиентуру. Традиционно наиболее распространенными являются ассоциации и гражданско-профессиональные общества. Ассоциация это объединение адвокатов, каждый из которых персонально отвечает перед своим клиентом. Права члена ассоциации имеют личный характер и не могут передаваться. Соглашение о создании ассоциаций заключается в письменном виде и доводится к сведению Совета ордена адвокатов. Одной из основных характеристик гражданско-профессионального общества является то, что его члены за долги перед третьими лицами отвечают солидарно и полно-стью. ГПО покупает или арендует все, что необходимо для общей работы адвокатов: помещение, оборудование, нанимает вспомогательный персонал. Клиентура, которую персонально имел каждый адвокат-соучредитель, передается всему обществу. По условиям работы ГПО адвокат не получает персональных гонораров по мере их поступления, поскольку все они составляют прибыль общества. С другой стороны, адвокат не компенсирует текущих и производственных расходов это является обязанностью общества и персонально не облагается налогами. Еще до реформы представителям некоторых либеральных профессий (например, юридическим консультантам) было разрешено осуществлять свою деятельность в другой форме. Согласно закону от 31 декабря 1990 г. адвокаты новой профессии (имеется в виду их консолидация с юридическими консультантами) имеют право создавать общества коммерческого типа. Расширяет сферу деятельности адвоката и оказывает содействие укреплению его материального положения введённое с 1 января 1992 г. разрешение адвокатам становиться членами «объединений экономического стимулирования», которые являются юридическими лицами, и, хотя регистрируются как хозяйственные общества, но в прямом понимании таковыми не являются, а призваны оказывать содействие экономической деятельности своих членов. Адвокаты Франции объединены также по судовым округам, в сфере деятельности каждого трибунала вышестоящей инстанции. Важно отметить, что независимое профессиональное объединение адвокатов носит название ордена адвокатов. Во главе его стоит председатель (ґлава ордена), избираемый тайным голосованием сроком на два года, который представляет орден (коллегию) в отношениях с судебными и государственными органами, общественностью. Он имеет дисциплинарные и арбитражные (споры между адвокатами) полномочия, руководит службами ордена, следит за профессиональной подготовкой и переподготовкой адвокатов и председательствует в совете, который избирается тайным голосованием членами коллегии на три года. Статья 10 закона о статусе адвокатов в редакции от 10 июля 1991 г. предусматривает, что тарифы на составление гражданско-процессуальных документов и участие в процессуальных действиях устанавливаются гражданско-процес- 109

110 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах суальным законодательством. Гонорары же за консультации, помощь в суде, предоставление советов, составление правовых документов, которые не нуждаются в удостоверении, и за выступление в дебатах, уста-навливаются по договоренности с клиентом. Много времени и энергии отдают французские адвокаты предоставлению бесплатной юридической помощи населению. Так, например, в Париже приблизительно 27 тысяч жителей каждый год получает такие консультации. Адвокат отвечает за действия, связанные с выполнением профессиональной обязанности. Речь идёт прежде всего о гражданско-правовой ответственности, основания для которой возникают как за пределами судового процесса, так и в его рамках. В первом случае это ненадлежащее выполнение обязанностей как юридического консультанта при предоставлении консультации, подготовке документа, выполнении любых специальных действий, разрешённых законом. В рамках процесса ответственность может возникнуть в случае ошибочной оценки сути дела, при нарушении правил делопроизводства, ненадлежащем выполнении обязательств по предоставлению помощи во время процесса. Ответственность адвоката возникает и при нарушении им «Профессиональных правил», которые изложены в статьях 154 164 Декрета от 27 ноября 1991 г. об организации адвокатской профессии, а также в других актах. Ответственность адвоката обеспечивается прежде всего в виде обязательного заключения договора страхования (самим адвокатом или адвокатской коллегией) со страховой компанией, которая и предоставляет клиентам адвокатов необходимые компенсации в случаях, предусмотренных законом.

1. Структура адвокатуры 110 IX. АДВОКАТУРА В РОССИИ В России функционирование института адвокатуры вытекает из ст. 48 Конституции Российской Федерации, гарантирующей гражданам право на получение не просто правовых услуг, а квалифицированной юридической помощи. Общая характеристика адвокатуры, ее взаимоотношения с государством раскрыты в ст. 3 Федерального закона от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают гарантии независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также при необходимости выделяют адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи. Каждому адвокату гарантируется социальное обеспечение, предусмотренное для граждан Конституцией Российской Федерации.

111 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах Эффективная защита адвокатурой прав и законных интересов физических и юридических лиц путем оказания квалифицированной юридической помощи обеспечивается многими демократическими правовыми принципами организации и деятельности адвокатуры, такими как гуманизм, законность, добровольность вступления в адвокатуру и членства в ней, самоуправление и независимость адвокатуры от государственного и иного вмешательства в ее дела, тайна сведений, доверенных адвокату клиентами, и др. Система этих правовых принципов определяет сущность адвокатуры и отличие ее от других элементов правозащитной системы общества государственных правоохранительных органов, правозащитных общественных организаций России. Адвокатом является лицо, получившее статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность в порядке, установленном Законом об адвокатуре. Основная задача адвоката (адвокатуры) оказание юридической помощи и конкретизируется в отдельных видах этой помощи, к которым относят-ся: консультации и разъяснения, устные и письменные справки по юридическим вопросам; составление заявлений, жалоб, завещаний, исков и других документов правового характера; осуществление защиты прав и законных интересов доверителей на различных стадиях конституционного, арбитражного, административного, гражданского и уголовного судопроизводства; участие в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов; представление интересов доверителя в органах государственной власти и местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях как внутри страны, так и в аналогичных органах и организациях иностранных государств; участие в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, при исполнении уголовного наказания, в налоговых правоотношениях; оказание иной юридической помощи, не запрещенной федеральным законом. Законом об адвокатуре установлено, что только адвокаты могут выступать представителями организаций, органов государственной власти и местного само-управления в гражданском и административном судопроизводстве, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях. Таким образом, адвокатура представляет собой независимый правоохранительный институт, который оказывает правовую помощь гражданам и организациям. Это есть добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью. Уровень развития адвокатуры один из признаков реальной защищенности прав чело-века. В организационную структуру адвокатуры входят следующие элементы: органы адвокатского самоуправления; совокупность адвокатских образований Российской Федерации; общественные объединения адвокатов. В соответствии с Федеральным законом о адвокатской деятельности и адвокатуре органами адвокатского самоуправления являются: адвокатские палаты 111

112 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах субъектов Российской Федерации, Федеральная палата адвокатов Российской Федерации и ее исполнительные органы, квалификационные комиссии палат субъектов Федерации. Адвокатская деятельность организуется в рамках одной из четырех форм адвокатских образований, предусмотренных ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»: адвокатского кабинета, коллегии адвокатов, адвокатского бюро или юридической консультации. Принципы деятельности адвокатуры. К принципам деятельности адвокатуры относятся независимость и самоуправляемость, добровольность вступления в ряды адвокатуры, законность деятельности, гуманизм, соблюдение нравственных начал профессии. Рассмотрим их более подробно. Принцип независимости. Предполагает независимость прежде всего экономическую. В настоящее время законодательно оформлен совершенно недостаточно и нуждается в совершенствовании в русле государственной политики в области адвокатской деятельности. В целях ее обеспечения и доступности для населения органы государственной власти должны устанавливать гарантии независимости адвокатуры в Российской Федерации, предусматривая для адвокатов финансирование расходов по оказанию бесплатной юридической помощи гражданам, оказывать содействие адвокатам и их организациям в получении необходимых служебных помещений, средств связи, орг. техники и т. п. При этом адвокатура не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления, не подчиняется им и контролируется только законом. Численный состав, штаты, смета доходов и расходов коллегии адвокатов не утвер-ждаются исполнительными органами субъектов Федерации. Ограничены функции Минюста по установлению правил оплаты труда адвокатов, поскольку при наличии соглашения адвоката с клиентом ставка гонорара определяется ими самими. Минюст не заслушивает отчеты Председателей коллегий адвокатов и т. д. То есть в результате ведущейся в стране судебно-правовой реформы адвокатура постепенно обретает независимость, а принцип самоуправления в адвокатских коллективах обретает реальное содержание. Принцип самоуправляемости. Адвокатура управляется органами, выбранными на общих собраниях адвокатов. Выбранные собранием органы могут быть различны по своему статусу (президент, руководители форм и т. п.), но их задача осуществлять оперативное управление структурами адвокатов в сфере организации деятельности (подбор помещений, средств связи и др.). В осуществлении адвокатской практики каждый адвокат не зависим и подчиняется только закону. Добровольность вступления в ряды адвокатуры подразумевает согласие гражданина стать адвокатом, выполнять добровольно обязанности, возлагаемые законом, и пройти для этого процедуры, предусмотренные законом или корпоративными актами (например, сдача квалификационного экзамена), а также соблюдать этические правила поведения адвоката. Законность деятельности на этот принцип необходимо обратить особое внимание. Строгое следование требованиям закона обязательное условие деятельности адвоката и адвокатуры. Это означает, что адвокат призван защищать подлинные права лица, не любые его интересы, а только законные. Средства и методы защиты должны быть основаны на законе. Адвокат не вправе 112

113 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах в интересах клиента представлять правоохранительным органам подложные документы, сфальсифицированные доказательства, воздействовать на свидетелей и потерпевших, дабы склонить их к отступлению от правды и даче ложных показаний и т. п. Принцип гуманизма этот принцип означает гуманное отношение как к преступнику, так и к потерпевшему. Это баланс отношений, когда необходимо следить, чтобы неотвратимость наказания и его обязательность не переходила в жестокость и мучения. Требования закона должны соблюдаться неукоснительно, но сам закон не должен быть жесток, а процедуры его исполнения не должны носить мстительного характера. Принцип нравственных начал профессии речь пойдет об адвокатской этике, т. е. внутренних факторах, выработанных адвокатами, душевной сфере, о которой однозначно говорить нельзя и этот вопрос будет предметом дальнейшего рассмотрения, т. к. мораль в ряду регуляторов общественных отношений занимает очень важное место. Адвокат должен быть образцом моральной чистоты и безукоризненного поведения, обязан постоянно совершенствовать свои знания, повышать свой уровень и следить за деловой репутацией. Все это охватывается адвокатской этикой, которую мы будем рассматривать отдельно, ввиду ее важности для деятельности адвокатов и адвокатуры в целом. 2. Организация адвока туры в Российской ством адвокатов и как институт гражданского обще- Адвокатура является профессиональным сообще- Федерации ства не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Организационной формой адвокатуры, как самоуправляемого сообщества адвокатов, выступают адвокатские палаты Федеральная палата и палаты субъектов Фе-дерации. Адвокатские палаты субъектов РФ Адвокатская палата субъекта Российской Федерации является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов од-ного субъекта Российской Федерации. Адвокатские палаты действуют на основании общих положений для организаций данного вида, предусмотренных Федеральным законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ». Адвокатская палата создается в целях обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории данного субъекта Российской Федерации, организации юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации бесплатно, представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, контроля за профессиональной подготовкой лиц, допускаемых к осуществлению адвокатской деятельности, и соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката. Адвокатская палата образуется учредительным собранием (конференцией) адвокатов, является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, открывает расчетный и другие счета в банках в соответствии с законодатель- 113

114 Раздел II. Адвокатура в зарубежных странах ством Российской Федерации, а также имеет печать, штампы и бланки со своим наименованием, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого она образована. На территории субъекта Российской Федерации может быть образована только одна адвокатская палата, которая не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов Российской Федерации. Образование межрегиональных и иных межтерриториальных адвокатских палат не допускается. Решения органов адвокатской палаты, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех членов адвокатской палаты. Адвокатская палата не вправе осуществлять адвокатскую деятельность от своего имени, а также заниматься предпринимательской деятельностью. Собрание (конференция) адвокатов Высшим органом адвокатской палаты субъекта Российской Федерации является собрание адвокатов. В случае, если численность адвокатской палаты превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год и считается пра-вомочным, если в его работе принимают участие не менее двух третей членов адвокатской палаты (делегатов конференции). К компетенции собрания (конференции) адвокатов относятся: формирование совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации; избрание членов ревизионной комиссии и избрание членов квалификационной комиссии из числа адвокатов; избрание представителя или представителей на Всероссийский съезд адвокатов; определение размера обязательных отчислений адвокатов на общие нужды адвокатской палаты; утверждение сметы расходов на содержание адвокатской палаты; утверждение отчета ревизионной комиссии о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности адвокатской палаты; утверждение отчетов совета; принятие иных решений в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ». Решения собрания (конференции) адвокатов принимаются простым большинством голосов адвокатов, участвующих в собрании (делегатов конференции). Совет адвокатской палаты Совет адвокатской палаты является коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты. Совет избирается собранием (конференцией) адвокатов тайным голосованием в количестве не более 15 человек из состава членов адвокатской палаты и подлежит обновлению (ротации) один раз в два года на одну треть. Совет адвокатской палаты: избирает из своего состава президента адвокатской палаты сроком на четыре года и по его представлению одного или нескольких вице-президентов сроком на два года, определяет полномочия президента и вице-президентов. При этом одно и то же лицо не может занимать должность президента адвокатской палаты более двух сроков подряд; 114