



МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО И СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ

УДК 347.965(477)
ББК 67.754(Укр.)

НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА АДВОКАТУРЫ В УКРАИНЕ

Аракелян Минас Рамзесович

Кандидат юридических наук, профессор, заведующий кафедрой истории государства и права, первый проректор, проректор по учебной работе
Национального университета «Одесская юридическая академия»
pro-rector@onua.edu.ua
Фонтанская дор., 23, 65009 г. Одесса, Украина

Аннотация. В статье рассматривается нормативно-правовая основа функционирования института адвокатуры в Украине. Особое внимание уделяется анализу принятого 5 мая 2012 г. Верховной Радой Украины закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», создавшего условия, при которых адвокатура Украины становится прогрессивной и современной организацией, с четко прописанными возможностями для эффективной защиты прав, свобод и интересов человека и гражданина. Полученные результаты могут быть использованы для дальнейшего укрепления нормативно-правовых основ функционирования института адвокатуры в Украине в процессе совершенствования законодательства.

Ключевые слова: институт адвокатуры, нормативно-правовая основа функционирования института адвокатуры, закон «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», гражданское общество, правовое государство, защита прав и свобод человека и гражданина.

Одним из приоритетных направлений развития современного украинского общества является становление его государственности в русле демократических правовых стандартов. За годы независимости Украины были осуществлены серьезные изменения в политике государства в данном направлении.

Воплощение данной стратегии проявляется также в сфере реализации и защиты прав и свобод человека и гражданина. Она обус-

ловлена разработанной законодательной базой, эффективной работой всех государственных и негосударственных правозащитных институтов. Это, в свою очередь, обеспечивает эффективность функционирования гражданского общества, основой которого является слаженная работа правозащитной системы.

Правовая основа функционирования института адвокатуры в Украине и, соответственно, его правовой статус и место в пра-

возащитной системе определились после провозглашения независимости Украины и принятия 10 декабря 1992 г. закона «Об адвокатуре», в котором адвокатура была определена как добровольное профессиональное гражданское объединение, призванное, согласно Конституции Украины, содействовать защите прав, свобод и представлять законные интересы граждан Украины, иностранных граждан, лиц без гражданства, юридических лиц, оказывать им другую юридическую помощь [2].

Принятый закон стал важнейшим шагом на пути дальнейшего демократического развития института адвокатуры. Закон закрепил право квалифицированных юристов на доступ к адвокатской профессии, гарантии осуществления профессиональной деятельности адвокатов, их обязанности и ответственность. Это способствовало формированию адвокатуры нового типа с учетом существующих мировых стандартов.

Вместе с тем в законе не был отражен целый ряд вопросов, определяющих функционирование данного института. Как показала практика, закон со временем потерял способность регулировать весь комплекс правоотношений, связанных с правозащитной деятельностью адвокатуры, в частности, возникла необходимость более широкого и глубокого урегулирования таких вопросов, как бесплатная правовая помощь, самоуправление адвокатуры и др.

Кроме того, со временем Украина стала активным участником международных отношений, где развитие демократических, социальных и правовых стандартов оказалось на принципиально ином уровне. Большинство международно-правовых актов, к которым присоединилась Украина, провозглашают приоритетность прав и свобод человека и гражданина, подкрепляя их определенными гарантиями охраны и защиты. Конечно же, адвокатура занимает важнейшее место среди этих гарантий как основа правозащитной системы любого государства, а также как профессиональный и эффективный участник правозащитных отношений.

Таким образом, Украина, став на путь независимости, столкнулась со сложной проблемой формирования и совершенствования национального законодательства, с одной сто-

роны, на основе национальных правовых традиций, а с другой – согласно международно-правовым стандартам, выработанным на международном и региональном уровнях.

Необходимость принятия нового закона об адвокатуре его авторы в пояснительной записке к законопроекту обосновывали необходимостью «...создания эффективной и высокопрофессиональной адвокатуры...», отмечая, что «...действующее законодательство Украины в сфере адвокатуры и адвокатской деятельности не способствует достижению вышеуказанных задач, поскольку подавляющее большинство его положений не соответствует современному состоянию общественных отношений и вызовам, которые стоят перед украинской адвокатурой на сегодняшнем этапе ее развития...» [5].

За годы независимости Украины неоднократно вносились законопроекты, в основу которых были положены различные концепции реформирования адвокатуры. Только 5 мая 2012 г. Верховной Радой Украины был принят Закон «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», составляющий правовую основу функционирования современной украинской адвокатуры. Адвокатура Украины согласно закону является негосударственным самоуправляемым институтом, который обеспечивает осуществление защиты, представительства и предоставления других видов правовой помощи на профессиональной основе, а также самостоятельно решает вопросы организации и деятельности адвокатуры в порядке, установленном настоящим законом (ст. 2) [3].

Таким образом, закон отражает современное содержание деятельности адвокатуры как самоуправляемого независимого института, что свидетельствует о более глубоком восприятии данного института и его концептуальных основ, а также его реального места в правозащитной системе как главной составляющей современного гражданского общества в Украине.

Согласно закону адвокатом может быть физическое лицо, имеющее высшее юридическое образование, которое владеет государственным языком, имеет стаж работы в области права не менее двух лет, сдавшее квалификационный экзамен, прошедшее стажировку, давшее присягу адвоката Украины и

получившее свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью (ст. 6) [3].

Главной целью адвоката должны быть высококлассно выполненные обязательства перед клиентом, для этого правозащитник обязан постоянно совершенствовать свой профессиональный уровень, обладать глубокой правовой культурой.

При этом, осуществляя свои функции, согласно закону, адвокат имеет право: совершать адвокатские запросы и получать копии различного рода документов от государственных органов и органов местного самоуправления, юридических лиц, физических лиц (по их согласию); осуществлять представительство и защиту физических и юридических лиц на территории Украины и вне ее пределов по любому правовому вопросу; составлять и подавать различные юридические документы (заявления, ходатайства, жалобы и др.) и др. (ст. 20 «Профессиональные права адвоката») [3].

Объем прав адвоката существенно расширен. Адвокат пользуется процессуальными правами подозреваемого, обвиняемого, защиту которого он осуществляет, кроме процессуальных прав, реализация которых осуществляется непосредственно подозреваемым, обвиняемым.

Документы, связанные с выполнением защитником его обязанностей, без его согласия не подлежат осмотру, изъятию или разглашению следователем, прокурором, следственным судьей, судом. Органы государственной власти, местного самоуправления, предприятия, учреждения и организации, должностные и физические лица обязаны выполнять законные требования защитника. В случае невозможности прибыть в назначенный срок для участия в выполнении процессуальных действий с участием подозреваемого или обвиняемого адвокат обязан заблаговременно уведомить следователя, прокурора, суд о такой невозможности и ее причины [8].

Закон определяет также круг обязанностей адвоката. Прежде всего при выполнении своей профессиональной деятельности адвокат должен действовать в соответствии с буквой и духом закона. Деятельность адвоката направлена на качественное выполнение обязательств, взятых при заключении договора о предоставлении правовой помощи. Адвокат

также обязан отчитаться перед клиентом о выполнении заключенного договора по требованию последнего и обеспечивать защиту его персональных данных (ст. 21 «Профессиональные обязанности адвоката») [3].

Законом также урегулирован вопрос, связанный с «адвокатской тайной», под которой понимается любая информация, которая стала известна адвокату, помощнику адвоката, стажеру адвоката, лицу, находящемуся в трудовых отношениях с адвокатом, о клиенте, а также вопросы, по которым клиент (либо лицо, которому было отказано в заключении договора о предоставлении правовой помощи по предусмотренным настоящим Законом основаниям) обращался к адвокату, в адвокатское бюро, адвокатское объединение, содержание советов, консультаций, разъяснений адвоката, составленные им документы, информация, хранящаяся на электронных носителях, и другие документы и сведения, полученные адвокатом при осуществлении адвокатской деятельности (ст. 22).

Эффективность института адвокатуры как стража защиты прав, свобод и интересов человека и гражданина зависит от того, какие правовые инструменты предоставлены адвокатам для использования в процессе осуществления адвокатской деятельности, а также насколько они эффективны в практике их применения.

В законе зафиксирован данный инструмент – адвокатский запрос, который является письменным обращением адвоката к органу государственной власти, местного самоуправления, их должностным и служебным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям, независимо от формы собственности и подчинения, общественным объединениям о предоставлении информации, копий документов, необходимых адвокату для оказания правовой помощи клиенту (ст. 24).

До недавнего времени была распространена практика необоснованных отказов в предоставлении информации в ответ на адвокатский запрос. Закон закрепляет положение о том, что «орган государственной власти, орган местного самоуправления, их должностные и служебные лица, руководители предприятий, учреждений, организаций, общественных объединений, которым направлен адво-

катский запрос, обязаны не позднее пяти рабочих дней со дня получения запроса предоставить адвокату соответствующую информацию, копии документов, кроме информации с ограниченным доступом, и копии документов, в которых содержится информация с ограниченным доступом (ст. 24). Тем самым закон укрепляет систему гарантии осуществления адвокатской деятельности.

Более того, закон ввел административную ответственность за нарушение данной нормы. В порядке удовлетворения адвокатского запроса предусмотрено возмещение адвокатом расходов на копирование и распечатку документов.

Адвокатский запрос стал реально осуществимым правом адвоката на сбор доказательств благодаря Уголовному процессуальному кодексу, который вступил в силу 19 ноября 2012 года. Кодекс существенно расширил права адвоката в уголовном производстве, что немаловажно для эффективной защиты интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, а также закрепил дополнительные полномочия и гарантии деятельности адвокатуры.

УПК закрепляет принцип состязательности сторон, который закладывает совершенно новые аспекты деятельности стороны обвинения и защиты. Принцип состязательности предполагает самостоятельное отстаивание стороной обвинения и стороной защиты их правовых позиций, прав, свобод и законных интересов способами, предусмотренными УПК. Поскольку принцип состязательности находит свое проявление в реализации противоположных по своему содержанию функций обвинения и защиты, стороны для отстаивания своих интересов наделяются правами, уравниваются их процессуальные возможности. Теоретически равноправие сторон означает, что каждая из них пользуется одинаковым объемом процессуальных прав для осуществления своих функций и ни одна из сторон не имеет перед судом преимуществ в доведении убедительности своей позиции, заявлении и удовлетворении ходатайств, представлении жалоб, доказательств и т. д. Реализация сторонами их процессуальных прав дает возможность эффективно выполнять присутствующую им процессуальную функцию [4].

Поэтому согласно УПК стороны уголовного производства имеют равные права на сбор и представление в суд вещей, документов, других доказательств, ходатайств, жалоб, а также на реализацию других процессуальных прав, предусмотренных УПК.

Что касается права на сбор стороной защиты (стороной защиты являются: подозреваемый, обвиняемый (подсудимый), осужденный, оправданный, лицо, в отношении которого предусматривается применение принудительных мер медицинского или воспитательного характера или решался вопрос об их применении, их защитники и законные представители) документов и других доказательств, то в УПК предусматривается расширенный объем полномочий по этой процедуре. Сторона защиты, потерпевший осуществляют сбор доказательств путем истребования и получения от органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных и физических лиц вещей, документов, сведений, выводов экспертов, заключения ревизий, актов проверок; инициирования проведения следственных (розыскных) действий, негласных следственных (розыскных) действий и других процессуальных действий, а также путем осуществления других действий, которые способны обеспечить представление суду надлежащих и допустимых доказательств.

Инициирование стороной защиты, пострадавшим проведения следственных (розыскных) действий осуществляется путем подачи следователю, прокурору соответствующих ходатайств. Постановление следователя, прокурора об отказе в удовлетворении ходатайства о проведении следственных (розыскных) действий, негласных следственных (розыскных) действий может быть обжаловано следственному судье [8].

Право на доказательства также урегулировано в законе, что является важным нововведением и гарантией реализации закрепленных прав адвокатов в уголовном судопроизводстве. Закон предусматривает, что кроме права на адвокатский запрос адвокат вправе собирать сведения о фактах, которые могут быть использованы как доказательства, в установленном законом порядке спрашивать, получать и изымать вещи, документы, их ко-

пии, знакомиться с ними и опрашивать лиц с их согласия (п. 7 ч. 1 ст. 20).

Важным нововведением закона также является формирование адвокатского самоуправления, его структуры, компетенции. Предусматривается тесное сотрудничество адвокатов, их активное участие в адвокатском самоуправлении и обязательность для адвокатов решений данного самоуправления.

При предоставлении правовой помощи адвокат должен придерживаться всех норм законодательства и действовать в соответствии с правилами адвокатской этики и присяги. В Украине единым актом, содержащим этические нормы деятельности адвокатов, являются Правила адвокатской этики, принятые Высшей квалификационной комиссией адвокатуры при Кабинете Министров Украины 1 октября 1999 года. Данные правила определяют морально-этические основы поведения адвоката при выполнении своей профессиональной деятельности с судом, участниками судебного процесса, органами дознания, предварительного следствия и административной юрисдикции, клиентами, любыми другими лицами по поручению клиента, коллегами, а также при осуществлении общественной, научной и публицистической деятельности адвоката [6].

Закон выводит адвокатскую профессию на качественно новый уровень общественных отношений, ведь при подготовке документа были учтены почти все современные европейские стандарты организации и деятельности этого института. В частности, использованы заключения экспертов Совета Европы, Венецианской комиссии, а ко второму чтению были учтены предложения отечественных ученых, Минюста, Верховного Суда и, конечно, адвокатов и членов Высшей квалификационной комиссии адвокатуры [1, с. 10].

Таким образом, закон «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» воплотил все реалии украинской правовой действительности, сохранил положительные наработки предыдущих проектов, внедрил новшества, предложенные его разработчиками, учел новые доктринальные положения Уголовно-процессуально-

го кодекса, которые, в частности, предусматривают усиление роли адвокатов, а также демократические европейские стандарты организации деятельности адвокатуры [7, с. 13].

Принятие закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» и нового Уголовного процессуального кодекса создало условия, при которых адвокатура Украины становится прогрессивной и современной организацией, с четко прописанными возможностями для эффективной защиты прав, свобод и интересов человека и гражданина.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гребенюк, С. Захист «озброїли» запитами. Чого чекати від нового адвокатського закону в контексті реформи кримінальної юстиції / С. Гребенюк // Закон і Бізнес. – 2012. – 14–20 июля (№ 29 (1068)). – С. 10.
2. Закон України «Про адвокатуру» від 19 грудня 1992 року // Відомості Верховної Ради України (ВВР). – 1993. – № 9. – Ст. 62.
3. Закон України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» від 5 липня 2012 року // Відомості Верховної Ради України (ВВР). – 2013. – № 27. – Ст. 282.
4. Науково-практичний коментар до КПК України. – Електрон. текстові дан. – Режим доступу: <http://www.osipov.ua/z/13230-naukovo-praktichniy-komentar-do-kpk-ukrayini.html>. – Загл. с экрана.
5. Пояснительная записка к Закону Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности». – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: http://www.w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=43306. – Загл. с экрана.
6. Правила адвокатской этики, принятые высшей квалификационной комиссией адвокатуры при кабинете министров Украины 1 октября 1999 года : протокол от 1–2 окт. 1999 г. № 6/VI // Бюллетень законодательства и юридической практики Украины. – 2000. – № 6.
7. Пушко, С. Новий закон посилив роль адвокатів у кримінальному процесі, додавши гарантії та можливостей для їх діяльності / С. Пушко // Закон і Бізнес. – 2012. – 18–28 авг. (№ 34 (1073)). – С. 13.
8. Статус адвоката в проекті нового КПК України. – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://advokatms.com.ua/yuridichni-statti/status-advokata-v-proekti-novogo-kpk-ukra%D1%97ni>. – Загл. с экрана.

REFERENCES

1. Grebenyuk S. Zahist "ozbroili" zapitami. Chogo chekati vid novogo advokatskogo zakonu v konteksti reformi kriminalnoi yustutsii [The Defense Equipped with the Requests. What Can We Expect from the New Advocacy Law in the Context of the Criminal Justice Reform]. *Zakon i biznes*, 2012, July 14-20, no. 29 (1068), p. 10.
2. Zakon Ukrainy "Ob advokature" 19.12.1992 [The Law "On Advocacy" of Ukraine of December 19, 1992]. *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraini (VVR)*, 1993, no. 9, art. 62.
3. Zakon Ukrainy "Pro advokaturu ta advokatsku diyalnist" 05.07.2012 [The Law of Ukraine "On Bar and Advocacy" of July 5, 2012]. *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraini (VVR)*, 2013, no. 27, art. 282.
4. *Naukovo-praktichniy komentar do KPK Ukraini* [Scientific and Practical Commentary on the Criminal Procedure Code of Ukraine]. Available at: <http://www.osipov.ua/z/13230-naukovo-praktichniy-komentar-do-kpk-ukrayini.html>.
5. *Poyasnitelnaya zapiska k Zakony Ukrainy "Ob advokature i advokatskoy deyatelnosti"* [The Explanatory Note to the Law of Ukraine "On Bar and Advocacy"]. Available at: http://www.w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=43306/.
6. Pravila advokatskoy etiki, prinyatyie vysshey kvalifikatsionnoy komissiey advokatury pri kabinete ministrov Ukrainy 01.10.1999, protocol ot 1-2 oktyabrya 1999 goda № 6/VI [The Rules of the Advocacy Ethics, Adopted by the High Qualification Bar Commission, at the Cabinet of Ministers of Ukraine on the 1st of October 1999, Protocol of October 1-2, 1999]. *Bulletin zakonodatelstva i yuridicheskoy praktiki Ukrainy*, 2000, no. 6.
7. Pushko S. Noviy zakon posiliv rol advokativ u kriminalnomy protsesi, dodavshi garantiy ta mozhlivostey dlya ikh diyalnosti [The New Law Has Strengthened the Role of Advocates in the Criminal Proceedings by Adding Guaranties and the Opportunities for Their Activity]. *Zakon i biznes*, 2012, August 18-28, no. 34 (1073), 13 p.
8. *Status advokata v proekti novogo KPK Ukraini* [The Status of Advocate in the Draft of the New Criminal Procedure Code of Ukraine]. Available at: <http://www.advokatms.com.ua/yuridichni-statti/status-advokata-v-proekti-novogo-kpk-ukra%D1%97ni>.

REGULATORY AND LEGAL BASIS OF THE ADVOCACY INSTITUTION FUNCTIONING IN UKRAINE

Arakelyan Minas Ramzesovich

Candidate of Juridical Sciences, Professor,
Head of the Department of History of State and Law
Deputy Rector, Vice Rector for Academic Affairs,
The National University of Odessa Law Academy
pro-rector@onua.edu.ua
23, Fontanskaya Road, 65009 Odessa, Ukraine

Abstract. The article studies the regulatory and legal basis of the advocacy institution functioning in Ukraine. The special attention is paid to the analysis of the Law "On Bar and Advocacy" adopted on May 5, 2012 by the Verkhovna Rada of Ukraine, which made the advocacy practice more progressive and modern, with clearly defined opportunities for effective protection of the rights, freedoms and interests of man and citizen.

The received results may be used for further strengthening the regulatory legal basis of the functioning of the advocacy institute in Ukraine in the process of legislation enhancement.

Key words: institution of advocacy, regulatory legal basis of the advocacy institution functioning, Law "On Bar and Advocacy", civil society, legal state, protection of the rights and freedoms of man and citizen.