

*Белоус Данил Олегович
студент 1 курса бакалавриата, юридический институт
Томский государственный университет, Россия, г. Томск
e-mail: den_oropra@mail.ru*

АДВОКАТУРА КАК СУБЪЕКТ ОКАЗАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ

***Аннотация:** Статья посвящена рассмотрению исторического процесса образования и развития форм адвокатских образований и вопросам их современного функционирования в Российской Федерации. Рассмотрены некоторые проблемы нынешних форм адвокатских образований России; приведены примеры их решения, опирающиеся на опыт законодательства зарубежных стран.*

Ключевые слова: адвокатура, история развития организации адвокатской деятельности, формы адвокатских образований, коллегия адвокатов.

*Belous Danil Olegovich
1st year bachelor student, the Institution of law
Tomsk State University, Russia, Tomsk*

THE BAR AS A SUBJECT OF RENDERING A LEGAL AID: HISTORY AND MODERNITY

***Abstract:** The article is devoted to the historical process of the formation and development of the forms of the legal entities and to the issues of their present functioning in the Russian Federation. Some problems of today's forms of the legal entities in Russia are considered; the examples of their solution based on the experience of the foreign countries are given.*

Key words: the bar, the history of the development of the bar organization, the forms of legal entities, the bar association.

Институт адвокатуры имеет глубокие исторические корни. Предшественником российской адвокатуры являлся институт судебного представительства в Древней Руси. В одних из первых законодательных актов XIV - XV веков упоминается институт поверенных, который получил закрепление и в законодательных актах более позднего периода: Судебниках 1497 и 1550 годов и в Соборном Уложении 1649 года. Между тем, русское

право, вплоть до 1832 года, не содержало правовых норм, относящихся к организации института поверенных.

Термин «адвокат» впервые появляется в эпоху Петра Великого в главе Воинского Устава 1716 года «Об адвокатах и полномочных». Основной функцией адвоката являлось представительство в случаях, когда «челобитчик или ответчик занеможет» и будет вправе «для выводу своего дела употреблять адвокатов и оных вместо себя в суд посылать» [1]. Определенных форм адвокатских образований в дореформенный период не было, и в историко-правовой литературе укоренилось мнение, что вышеперечисленные институты ничего общего с современной адвокатурой не имеют.

Принято считать, что история классической русской адвокатуры начинается после судебной реформы Александра II 1864 года. В соответствии с Судебными уставами 1864 года, адвокатура существовала в двух формах: частные поверенные и присяжные поверенные. Присяжные поверенные приписывались к судебным палатам, образовывали при каждой палате особую коллегия и при ее составе не менее 20 человек входили в палату с просьбой о разрешении избрать им совет. В соответствии со ст. 367 в компетенцию совета входило заведование практически всеми делами корпорации, что свидетельствует о том, что он являлся ранней формой органа самоуправления адвокатуры, а коллегии присяжных поверенных - первой формой адвокатских образований. Позднее в связи с необходимостью оказания юридической помощи населению появились коллективные формы адвокатуры в виде юридических консультаций, объединения молодых адвокатов в группы для оказания юридической помощи населению и центры правовой помощи для рабочих и крестьян.

В целом, организационно-правовые и функциональные основы деятельности адвокатуры оставались неизменными до осени 1917 года.

Так, Декретом о суде №1 от 22 ноября 1917 года была ликвидирована буржуазная адвокатура царизма. Наряду с упразднением адвокатуры, советская власть попыталась обеспечить каждому гражданину право на защитника в суде,

которыми могли быть «все непорочные граждане обоего пола, пользующиеся гражданскими правами». Это было своего рода шагом назад, ведь о профессионализме таких представителей речи не шло, и адвокатура вновь становилась исключительно частным ремеслом, что откинуло ее по уровню организационного статуса к дореформенным временам. Согласно Инструкции, Народному комиссариату юстиции «О порядке деятельности революционных трибуналов» от 14 декабря 1917 года предусматривалась организация при революционных трибуналах коллегий правозаступников, которые имели право выступать в уголовном судебном процессе, как на стороне обвинения, так и на стороне защиты. С этого момента коллегия стала единственной формой образования, и сохранилась по настоящее время. Декрет о суде № 2 в 1918 года возложил основную функцию защиты на коллегии правозаступников, вступление в которые по-прежнему не ограничивалось никакими цензами.

После окончания гражданской войны, воссоздания прокуратуры в составе Верховного суда, была организована фактическая адвокатура, деятельность которой была регламентирована в положении о коллегии защитников, утвержденном НКЮ РСФСР 5 июля 1922 года. После принятия Конституции СССР 1936 года, важнейшим этапом в развитии советской адвокатуры явилось положение об адвокатуе СССР, утвержденное постановлением СНК СССР 16 августа 1939 года. Положение вновь вернуло гражданское звание «адвокат», одно время замененное термином «член коллегии защитников». Положение предусматривало организацию адвокатуры в виде областных, краевых и республиканских коллегий адвокатов и подчеркивало коллективный характер деятельности адвокатуры. Следовательно, в советский период основной формой организации адвокатских объединений была коллегия адвокатов, которая со временем хоть и претерпевала некоторые изменения, но не лишалась своей социалистической сущности.

Построение правового государства и гражданского общества вызвало коренную перестройку института адвокатуры в России. В данных условиях были выработаны новые принципы организации и деятельности адвокатуры, а

вместе с ними и новые формы адвокатских образований, что получило закрепление в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 года. Статья 20 данного закона определяет, что формами адвокатских образований являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация, каждая из которых имеет свои особенности [2].

В Томской области, согласно данным Адвокатской палаты Томской области на 23.01.2019, зарегистрировано 14 коллегий адвокатов, в которых работают 174 адвоката, 8 адвокатских бюро, число работающих адвокатов в которых равно 41, и 283 адвокатских кабинета;

В Новосибирской области зарегистрировано 80 коллегий адвокатов, в которых, по данным реестра Министерства Юстиции РФ, работают 778 адвокатов, 10 адвокатских бюро, число работающих адвокатов в которых равно 25 и 487 адвокатских кабинета;

В Ленинградской области зарегистрировано 29 коллегий адвокатов, 7 адвокатских бюро и 550 адвокатских кабинетов;

В столице зарегистрировано 892 коллегий адвокатов, 419 адвокатских бюро и 3790 адвокатских кабинетов;

Наиболее особенной формой адвокатских образований является юридическая консультация. Это связано с тем, что она учреждается адвокатской палатой субъекта Российской Федерации по представлению органа государственной власти данного субъекта. В статье 24 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ» установлено условие, необходимое для учреждения юридической консультации. Она является некоммерческой организацией, но, в отличие от коллегии адвокатов и адвокатского бюро, создается в форме учреждения. Следовательно, можно сделать вывод, что юридическая консультация не является альтернативным выбором любым другим формам адвокатских образований, ведь в силу ограничений, обуславливающих создание юридических консультаций, основная ее цель, а именно обеспечение доступности юридической помощи на всей территории

субъекта Российской Федерации, скорее продиктована необходимостью, чем собственным желанием учредителей.

Следующая форма - адвокатский кабинет. Согласно статье 21 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ», адвокат, имеющий стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет вправе учредить адвокатский кабинет, где будет осуществлять индивидуальную адвокатскую деятельность, не являясь при этом юридическим лицом [2]. Важной особенностью данной формы является возможность индивидуальной организации и дальнейшей адвокатской деятельности, а также возможность использовать для размещения кабинета жилые помещения, принадлежащие адвокату либо его семье. Из преимуществ стоит выделить минимизацию налогообложения и расходов по учреждению и содержанию адвокатского кабинета, что вытекает из индивидуального характера организации и дальнейшего ведения дел. Отрицательные стороны данной формы просматриваются в ограничении клиентской базы и возможности получения профессионального опыта, что вызвано относительной обособленностью и невозможностью обмена, например, клиентами и опытом.

Подробнее хотелось бы остановиться на таких формах адвокатских образований, как: адвокатское бюро и коллегия адвокатов.

Первоначально в проекте Федерального закона об адвокатской деятельности и адвокатуре создание коллегий не предусматривалось. Но, после протестов адвокатского сообщества, например, президента Федерального союза адвокатов России А. Галоганова, законодатель был вынужден ввести эти формы адвокатских образований. Так, он указывал, что «ликвидация коллегий адвокатов противоречит ст. 30 Конституции РФ и тем положениям ГК РФ, которые регламентируют создание и прекращение юридических лиц», - указывая также на то, что, фактически, коллегии адвокатов хотят понудить самоликвидироваться [3, с. 1]. Современную точку зрения на вопрос о введении коллегии адвокатов в ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» как одной из форм адвокатских образований высказывает Андрей Олегович

Рыбалов - Начальник Управления конституционных основ частного права Конституционного Суда РФ, который согласен с тем, что: «Адвокатов нельзя лишать права создавать какие-либо общественные объединения помимо палат», - но считает, что «юридическое лицо создается там, где необходим участник оборота, выступающий от своего имени, а создание нескольких видов юридических лиц там, где вполне можно было обойтись без них, есть создание сущностей без надобности», - поэтому, по его мнению, коллегия - сложный инструмент для решения простых задач, которые могли бы решаться, например, в рамках простого товарищества [4].

Как показывает статистика, коллегия адвокатов является более распространенной формой, чем адвокатское бюро. Зависит это от теоретических схожестей и особенностей двух данных форм, что определенным образом сказывается на развитии института адвокатуры России в целом.

Коллегия адвокатов и адвокатское бюро являются коллегиальной формой адвокатского образования. Это означает, что их учреждают и трудятся в них не менее двух адвокатов. В статье 23 вышеупомянутого федерального закона закреплено, что «к отношениям, возникающим в связи с учреждением и деятельностью адвокатского бюро, применяются правила статьи 22 настоящего Федерального закона, если иное не предусмотрено настоящей статьей» [2]. Отсюда следует, что коллегии и бюро учреждаются на основе схожих принципов и в одинаковом порядке.

Отличительная черта бюро в том, что адвокаты-участники находятся в более равноправном положении. Это вытекает из цели создания адвокатского бюро, которой является объединение усилий всех адвокатов-партнёров при оказании юридической помощи, в то время как коллегия на практике зачастую выступает как бизнес-проект одного или нескольких адвокатов-учредителей, который близок к такой организационно-правовой форме, как общество с ограниченной ответственностью, где их объединение имеет лишь организационный характер, не связанный с профессиональной деятельностью.

Из этого вытекают определенного рода отношения подчиненности между председателями и рядовыми адвокатами коллегии, но при которых только тот, кто заключил соглашение, а именно любой адвокат от своего имени, несёт ответственность перед доверителем за некачественную помощь, когда в бюро все адвокаты являются равноправными партнерами, которые заключают соглашения об оказании юридической помощи от имени всех адвокатов бюро и несут общую ответственность перед доверителями за нарушение условий соглашения.

По данным статистики о зарегистрированных адвокатских образованиях, коллегии продолжают быть основной формой организации адвокатской деятельности в России. Но распространенность не всегда указывает на перспективность, ведь зачастую цели, которые ставят перед собой учредители и участники, разнятся с идеальными целями, которые необходимо преследовать всему адвокатскому сообществу во имя развития института адвокатуры как субъекта оказания юридической помощи.

Такие плюсы, как простота вступления, которая объясняется тем, что учредителям важнее получение вступительных взносов и регулярных выплат, чем высокий уровень профессиональных и этических качеств вступающего; легкая возможность получения минимального опыта, который необходим начинающему специалисту; возможность создания сети филиалов и ограниченная ответственность делают коллегии адвокатов привлекательной формой, как для учредителей, так и для вступающих в нее. Но, с другой стороны, популяризация данной формы мешает развитию адвокатуры в целом.

На сегодняшний день минусами коллегии, тормозящими развитие института адвокатуры, можно считать незаинтересованность членов в ее развитии, отстраненность от принятия решений и фактическую разобщенность адвокатов. Разобщенность, как правило, проявляется в том, что адвокаты в коллегии адвокатов заключают соглашения от своего имени и не участвуют в объединении коллегии. Коллегия адвокатов не обязана находить ее члену клиентов, нести за него ответственность и решать его споры с клиентами.

Руководство коллегией также не является протектором и арбитром по отношению к адвокатам-участникам, ведь данные функции на сегодняшний день принадлежат адвокатским палатам субъекта и Федеральной палате адвокатов. Представляется, что у адвокатов, которые являются членами коллегий, не возникает потребности быть заинтересованными в развитии коллегии адвокатов, в отличие, к примеру, от адвокатского кабинета и адвокатского бюро. Орган управления коллегией принимает решения и действует от имени всех членов, но не всегда в их интересах, поскольку большинство членов коллегии не обладают доступом к руководству.

Если обратиться к опыту зарубежных стран, то можно наблюдать иные решения вопроса организации адвокатской деятельности. Так, в Законе Литовской Республики от 18 марта 2004 г. «Об Адвокатуре» в статье 21 закреплены следующие формы деятельности адвокатов: индивидуальная; на партнерской основе, без учреждения юридического лица и посредством учреждения юридического лица – профессионального сообщества адвокатов [5]. Представляется, что такая форма деятельности, как «без учреждения юридического лица», могла бы быть применена к организации коллегии адвокатов в России, избавив адвокатов от необходимости расходов, вытекающих из создания и поддержания деятельности юридического лица.

В законодательстве другого государства – Республики Беларусь установлено, что «адвокаты вправе осуществлять адвокатскую деятельность в адвокатском образовании в форме юридической консультации или адвокатского бюро либо индивидуально» [6]. Организация и деятельность данных форм в основном аналогичны организации и деятельности адвокатского кабинета, адвокатского бюро и юридической консультации в России. Коллегия адвокатов в Беларуси существует, но выполняет функции, аналогичные функциям адвокатских палат в России. Стоит также заметить, что коллегия адвокатов как форма адвокатского образования не сохранилась в подавляющем большинстве стран бывшего Советского Союза.

Исходя из всего вышеизложенного, думается, что коллегии адвокатов в современном мире - архаизм, который остался с советского периода истории адвокатуры, где коллегия была единственно возможной формой адвокатских образований и имела смысл потому, что совмещала функции адвокатского объединения с функциями, которые в наши дни осуществляют адвокатские палаты. В настоящее время, в условиях рыночной экономики, которая диктует необходимость улучшения и совершенствования в условиях конкуренции различного вида услуг, в том числе, и юридических, коллегия является для адвокатуры своеобразным якорем прошлого периода. Коллегия адвокатов как одна из форм адвокатских образований нуждается в реорганизации или упразднении на законодательном уровне, а выбор учредителей и потенциальных участников должен делаться в пользу наиболее перспективных форм: адвокатского кабинета и адвокатского бюро, которые полностью отвечают потребностям адвокатов и их клиентов в современном мире. Данные две формы мотивируют адвоката на максимальные вложения сил в рабочий процесс, поскольку перед ним стоят реальные цели и присутствует высокая степень ответственности. Именно распространение таких форм адвокатских образований, как адвокатский кабинет и адвокатское бюро, может определить положительные тенденции развития института адвокатуры наших дней.

Список литературы:

1. Воинский Устав 1716 года. Краткое изображение процессов или судебных тяжб. [Электронный ресурс] // URL: <http://adjudant.ru/regulations/1716-03.htm>.

2. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон 31.05.2002 N 63-ФЗ // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2019. – Доступ из локальной сети Науч. б–ки Том. гос. ун–та.

3. Проект закона об адвокатуре ущемляет права граждан России / А. Галоганов // Российская юстиция. № 8. август 2001 г.

4. Новый закон об адвокатуре [Электронный ресурс] // Рыбалов А. О. 18.12.2002 - URL: http://antonivanov.ru/balfort/russianbar_newlaw.html

5. Закон Литовской республики об адвокатуре [Электронный ресурс]: закон от 18 марта 2004 г. № IX-2066 : (в ред. от 9 мая 2013 г. № XII-272) // Международный научно-практический юридический журнал «Евразийская адвокатура». Уфа, 2012 г. — URL : <http://www.eurasian-advocacy.ru/litva/1621-z-a-k-o-n-litovskoj-respubliki-ot-18-marta-2004-g-ikh-2066-vilnyus-ob-advokature>

6. Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь [Электронный ресурс]: закон от 30 декабря 2011 г. N 334-З (в ред. Законов Республики Беларусь от 11.07.2017 N 42-З) // Электрон. дан. – Белорусская Республиканская Коллегия Адвокатов. Минск, 2013-2018 г. — URL : <http://www.rka.by/content/zakon-respubliki-belarus>.