

**Предложения по обеспечению независимости адвокатуры
в ее взаимоотношениях с органами юстиции**

Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ исходит из признания принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности адвокатуры как профессионального сообщества адвокатов и института гражданского общества, специально оговаривая, что адвокатура не входит и принципиально не может входить в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Согласно Конституции РФ регулирование и защита прав и свобод человека составляет предмет федерального ведения. Российская Федерация, приняв Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", реализовала свои полномочия в сфере учреждения независимой адвокатуры, ее основных принципов, гарантий для получивших независимый и равноправный статус адвокатов при оказании ими квалифицированной юридической помощи в защите прав и свобод. При этом в соответствии с пунктом 2 статьи 4 названного закона было установлено что основанная на законе дальнейшая содержательная регламентация такой адвокатской деятельности и статуса осуществляется в "Кодексе профессиональной деятельности адвоката" (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов). Таким образом, федеральный законодатель определил и ответственность самого адвокатского сообщества за регламентацию правил профессионального поведения, включая процедуры профессионального контроля, чтобы обеспечивались такие необходимые объективные предпосылки качества оказываемой правовой помощи, как независимость адвокатов, уровень их профессиональной подготовки и соблюдение корпоративных, процессуальных и этических правил в их деятельности.

Такие же требования воплощаются и в международных стандартах о защите, поддержке и продвижении роли адвокатуры и адвокатов - в сформулированных и принятых в 1990 г. Восьмым конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями "Основных положениях о роли адвокатуры», в "Основных принципах, касающихся роли юристов" (Куба, 27 августа – 7 сентября 1990 г.), в Кодексе поведения юристов в европейском сообществе (28 октября 1988 г.). Эти Основные принципы независимой адвокатуры, обеспечивающие право на адвоката, сформулированы как принадлежащие каждому человеку права, соблюдение которых гарантируется государством, составляют основу Кодекса профессиональной этики, являются условием осуществления адвокатской деятельности, наконец, исходят из права адвокатов на создание самоуправляемых профессиональных объединений. На самом деле, бессмысленно говорить о независимости адвокатуры как о независимости отдельных адвокатов.

Условием независимой адвокатской профессии является независимость организации, объединяющей ее представителей; только организованное объединение адвокатов должно устанавливать и может отстаивать стандарты профессиональных требований юриста. Разумеется, любые государственные реформы в этой сфере должны быть открыты для широкого обсуждения с адвокатским сообществом и гражданским обществом. Признается, что государство, по отношению к которому адвокат, защищая законные интересы своего поручителя, выступает другой стороной спора в суде, не может посягать на независимость и самоуправление адвокатуры. Иначе оно не выполняет свои конституционные обязанности по обеспечению квалифицированной юридической помощи в числе всех незапрещенных законом способов защиты каждым своих прав и свобод.

Исходя из того, что государством на адвокатуру возложено выполнение конституционной

публично-правовой функции по квалифицированной юридической защите прав человека и гражданина во всех государственных органах власти (ст. ст. 46, 48 Конституции РФ), а также что судопроизводство, осуществляемое с участием профессионалов-адвокатов на основе состязательности и равноправия сторон (ст. ст. 118, 123 Конституции РФ), регулируется только актами уровня закона, что без надлежащей деятельности адвокатуры не может осуществляться законное, состязательное, справедливое судопроизводство и быть вынесен законный судебный акт, деятельность адвокатов и адвокатуры как их профессиональной самоуправляемой организации и института гражданского общества требует правового регулирования только путем принятия федерального закона. Тем более, не могут приниматься на уровне подзаконных актов какие-либо изменения в правовом регулировании, противоречащие ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

Деятельность адвокатуры как института гражданского общества объективно способствует установлению в обществе правовыми средствами определенного баланса сил и интересов, упрочению правового самосознания членов общества, осуществлению конституционной задачи гражданского контроля за деятельностью органов государственной власти, за защитой прав и свобод граждан. Адвокатура через свои органы – Съезд адвокатов, Совет Федеральной палаты адвокатов, региональные палаты адвокатов и адвокатские образования - осуществляет контроль за деятельностью как адвокатуры в целом, так и за профессиональной деятельностью самих адвокатов, в то же время обеспечивает их независимость.

Наряду с этим государство - согласно Закону - также имеет необходимые и достаточные средства контроля и надзора за деятельностью адвокатуры: он эффективно осуществляется через участие в квалификационных комиссиях адвокатских палат представителей органов юстиции, судов, региональных законодательных органов при проведении экзаменов на получение статуса адвоката, при рассмотрении жалоб на его профессиональную деятельность.

ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» позволил осуществить коренную перестройку российской адвокатуры в соответствии с задачами и целями правового демократического государства. Благодаря этому Закону обеспечено организационное единство адвокатуры, возможность ее функционирования на основе единых профессиональных и этических стандартов. Закон категорически исключил норму "Положения об адвокатуре РСФСР", утверждённого Законом РСФСР от 20 ноября 1980 г. "Об общем руководстве коллегиями адвокатов" со стороны Министерства юстиции РСФСР и его органов. Созданные Законом об адвокатуре гарантии самоуправляемости и независимости адвокатского сообщества, безусловно, служат выполнению конституционной обязанности государства по обеспечению гражданам квалифицированной юридической защиты их прав и свобод. Эти его достижения, как наиболее эффективного законодательного акта судебно-правовой реформы, должны развиваться и в современных условиях

Шагом в этом направлении можно было бы считать аннулирование возложенной - в период с октября 2004 г. по сентябрь 2008 г. - на орган исполнительной власти (Федеральную Регистрационную службу) функции по надзору и контролю за адвокатурой и адвокатами. В связи с упразднением этой службы такое положение должно было быть устранено (в соответствии с Указом Президента РФ от 12 мая 2008 г. № 724).

Однако через 2 месяца Указом Президента РФ от 14 июля 2008 г.

№ 1079 в Положение о Министерстве юстиции РФ были внесены противоречащие ФЗ об адвокатуре нормы о передаче Министерству юстиции РФ не соответствующих его природе органа исполнительной власти функций («унаследованных» от Росрегистрации) - по ничем не ограниченному контролю и за соблюдением законодательства адвокатами, адвокатскими образованиями и адвокатскими палатами, и даже по нормативно-правовому регулированию и правоприменению в сфере адвокатуры.

Этот Указ продолжает регламентировать деятельность Минюста России. Более того появившийся в нем, возможно, в силу ошибки в нормотворческой технике, подход был далее «скопирован» в проекте Концепции Государственной программы «Юстиция»: вариант ее проекта предусматривал наделение Министерства юстиции РФ функцией «по регулированию, контролю и надзору в сфере адвокатуры». В настоящее время по решению Правительства РФ обсуждение проекта Концепции отложено до декабря 2017 г.

В этой связи представляется необходимым:

- исключить возможность такого программирования будущего адвокатуры, которое игнорирует принципы ее организации, вытекающие из Конституции РФ и действующего Федерального закона об адвокатуре;
- реально обеспечивать при разработке законодательных планов, изменяющих конституционную парадигму адвокатуры - как важнейшего института гражданского общества - активное экспертное и общественное обсуждение проектов, привлечение к этому процессу широкой адвокатской общественности на федеральном уровне и на уровне субъектов Российской Федерации, согласие которых необходимо при рассмотрении вопросов адвокатуры, относящихся к совместному ведению федерации и ее субъектов (п. «л» части 1 ст. 72 Конституции РФ);
- изменить Указ Президента РФ от 14 июля 2008 г. № 1079, которым, в противоречие с Конституцией РФ, международно-правовыми подходами и действующим ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», на Минюст России возлагается общий контроль и надзор в сфере адвокатуры, и тем самым недопустимо ущемляются, если не ликвидируются, ее независимость и самоуправление.