

Предложения о необходимых дополнительных гарантиях для адвоката в связи с функциями органов адвокатского сообщества по защите общих интересов его членов и мерами социального обеспечения.

1. В соответствии с п. 2 ст. 35 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» Федеральная палата адвокатов как орган адвокатского самоуправления в Российской Федерации создается в целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти.

До настоящего времени механизм реализации в суде этой правовой нормы отсутствует. На это обратил внимание Верховный Суд РФ в своих определениях от 6 ноября 2008 г. (дело № КАС08-560) и от 15 декабря 2008 г. (№ ПФ08-209), указав что «действующее законодательство не предоставляет Федеральной палате адвокатов РФ право на обращение в суд в порядке статьи 46 ГПК РФ с заявлением об оспаривании нормативного правового акта в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц и неопределенного круга лиц» (ФПА РФ обращалась в суд в защиту прав адвокатов). Таким образом, вопреки закону об адвокатуре, в правоприменительной практике исключается выполнения Федеральной палатой адвокатов предписанной Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» функции по представительству и защите интересов адвокатов.

Однако преодолеть такое положение возможно только на основе соответствующего законодательного регулирования, так как, исходя из части 1 статьи 47 Конституции РФ компетенция судов и правомочия субъектов по обращению за судебной защитой должны устанавливаться только законом.

В связи с изложенным предлагается дополнить абзац первый пункта 2 статьи 35 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» следующим предложением:

«Для достижения указанных целей Федеральная палата адвокатов вправе обращаться в суд в порядке статьи 46 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, а также ст. 40 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов адвокатского сообщества как неопределенного круга лиц».

2. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» каждому адвокату гарантируется социальное обеспечение, предусмотренное для граждан Конституцией РФ.

Адвокаты не являются субъектами обязательного социального страхования на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, но вправе добровольно вступить в такие правоотношения и уплачивать страховые взносы в Фонд социального страхования за себя в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2006 г. № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством».

При этом определено, что средний заработок, исходя из которого исчисляются пособия, принимается равным МРОТ, установленному федеральным законом на день наступления страхового случая. Это положение ущемляет социальные права адвокатов, т.к. в результате они получают мизерные по размеру пособия, несравнимые с размером пособий наемных работников, поскольку пособие по временной нетрудоспособности адвокатов - в отличие от наемных работников - назначается и выплачивается без учета их реальных доходов, т. е. не определяется в процентном выражении от среднего заработка, что создавало бы условия для социального обеспечения в соответствии с их пенсионными и социальными выплатами в бюджет. Хотя адвокаты несут нагрузку по таким платежам в бюджет в максимальном размере, как это предусмотрено для бизнеса – несмотря на то, что адвокатская деятельность не является предпринимательской и не может быть

приравнена к последней ни по законодательному регулированию, ни по фактическому ее содержанию, ни по уровню получаемых адвокатом доходов.

Установленное для адвокатов законодательное социальное регулирование является явно дискриминационным: их отчисления в бюджет производятся исходя из максимальной ставки, а предоставление социальных гарантий обеспечивается в минимальном размере.

Представляется, что порядок предоставления социальных гарантий, которыми пользуются адвокаты в связи с осуществлением их профессиональной деятельности, не должен быть дискриминационным - необходимо пересмотреть правила исчисления размера пособий адвокатов по социальному страхованию, обеспечив адекватные равные подходы к определению этих размеров в сравнении с правами работников наемного труда.