

## РОЗДІЛ 10 СУДОУСТРІЙ; ПРОКУРАТУРА ТА АДВОКАТУРА

УДК 347.965 (477)

### МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ УКРАИНСКОЙ АДВОКАТУРЫ INTERNATIONAL LEGAL FOUNDATIONS OF THE FUNCTIONING OF UKRAINIAN ADVOCACY

**Аракелян М.Р.,**  
*кандидат юридических наук, профессор,  
заведующий кафедрой истории государства и права,  
первый проректор, проректор по учебно-методической работе  
Национального университета «Одесская юридическая академия»*

У статті розкривається проблема міжнародно-правових основ діяльності української адвокатури. Відзначається, що зростаючий вплив принципів і норм міжнародного права на внутрішньодержавне право проявляється через формування відповідних основ функціонування інститутів громадянського суспільства і держави. Акцентується увага на тому, що завдяки прийняттю в Україні цілого ряду нормативно-правових актів, отримали відображення міжнародно-правові принципи і стандарти адвокатської діяльності, які вдосконалюють змістовний аспект правозахисної діяльності в країні.

**Ключові слова:** адвокатура, міжнародно-правові основи діяльності, права і свободи людини, принципи і норми.

В статье раскрывается проблема международно-правовых основ деятельности украинской адвокатуры. Отмечается, что возрастающее влияние принципов и норм международного права на внутреннегосударственное право проявляется через формирование соответствующих основ функционирования институтов гражданского общества и государства. Акцентируется внимание на том, что благодаря принятию в Украине целого ряда нормативно-правовых актов, получили отражение международно-правовые принципы и стандарты адвокатской деятельности, совершенствующие содержательный аспект правозащитной деятельности в стране.

**Ключевые слова:** адвокатура, международно-правовые основы деятельности, права и свободы человека, принципы и нормы.

In the article there has been considered the problem of the international legal bases of the functioning of the institute of advocacy in Ukraine. It is noticed that increasing influence of principles and norms of international law on the internal law is being reflected through the formation of corresponding bases of the functioning of civil society institutes and the state. The attention is paid to the fact, that by the adoption in Ukraine of variety of regulatory legal acts, the international legal principles and the standards of lawyer activity which improve the substantial aspect of remedial activity in the country have been reflected.

**Key words:** advocacy, international legal bases of activity, rights and freedoms of the person, principles and norms.

**Постановка проблеми.** За годы независимости Украины были осуществлены серьезные изменения во внутренней и внешней политике современного украинского государства на основе особенности традиции правового развития украинского общества, а также с учетом международно-правовых стандартов, направленных на демократизацию общественной жизни. Реальное воплощение данной стратегии проявляется в сфере реализации и защиты прав и свобод человека и гражданина, обусловленной 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.

**Состояние исследования.** Проблема правозащитной деятельности в современной Украине, место украинской адвокатуры в ней являются объектом изучения многих исследователей, среди которых

выделяются разработки ученых: И.С. Долгошева, В.В. Долежана, В.В. Лазерова, В.А. Карташкина, С.В. Кивалова, Н.И. Козюбры, М.Ф. Орзиха, Ю.Н. Оборотова, П.М. Рабиновича, А.Д. Святоцкого, О.Ф. Скаун и др.

Исследование международно-правовых основ деятельности украинской адвокатуры в контексте становления демократического гражданского общества и правового государства связано с поиском путей дальнейшей ее оптимизации. Исследование всего этого комплекса вопросов с позиции отечественного права и опыта демократических государств, их оценка юридической наукой представляют несомненную актуальность. Данная проблематика приобретает особую значимость в контексте сближения правовой жизни с конституционным требованием обеспечения населению квалифицированной юридической помощью.

**Изложение основного материала.** Права и свободы человека и гражданина, проблема их регулирования долгое время считались компетенцией

национального государства. Даже в таком основополагающем международно-правовом документе, как Уставе ООН, определение политики в данной сфере относилось к компетенции национального государства. Устав обязывает государства содействовать «всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола языка и религии» (п. С ст. 55) [1].

В современных условиях, когда глобализационные процессы определяют направление развития различных сфер жизни современного общества, государственно-правовая политика в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина подвергается кардинальным изменениям. Теперь данная сфера не может считаться исключительной компетенцией внутригосударственного права. В определении внутригосударственной политики в данной сфере заметное влияние оказывают разработанные как универсально-международные правовые, так и регионально-правовые стандарты. Идеи верховенства права, приоритетность международного права перед внутригосударственным правом, а также реализация и защита фундаментальных прав являются основой формирования современного мирового порядка и современных международных отношений.

Усиливающееся влияние принципов и норм международного права на внутригосударственное право проявляется через формирование соответствующих стандартов в различных сферах жизни современного общества, в том числе в сфере реализации защиты прав человека. Эти стандарты определяют направление развития национальной политики в данной сфере, а также способствуют формированию соответствующих механизмов ее реализации. Соблюдение данных стандартов, их применение в рамках внутригосударственного права предопределяет уровень и характер взаимоотношений национального права с международным.

В связи с тем, что не существует единых международно-правовых стандартов функционирования адвокатуры, данный институт в рамках отдельных национальных правовых систем ориентируется как на исторические традиции правозащитной деятельности и место адвокатуры в данной системе, так и на разработанные международно-универсальные и международно-региональные правовые акты в данной сфере.

Украинское государство, являющееся полноценным субъектом международных отношений, принимает обязательство привести свое национальное законодательство в соответствие с вышеуказанными выработанными международно-правовыми документами, признанными мировым сообществом.

Сегодня сформировалась внушительная международно-правовая база, определяющая международно-правовые стандарты, оптимизирующие деятельность института адвокатуры. Среди основных международно-универсальных правовых документов особо выделяются:

– Устав Организации Объединенных Наций, принятый 26 июня 1945 г., который подтверждает

право людей всего мира на создание условий, при которых будет соблюдаться законность. Он провозглашает в качестве одной из целей достижение сотрудничества в создании и поддержании уважения к правам человека и основным свободам без разделения по признакам расы, пола, языка и религии.

– Всеобщая Декларация прав человека – международно-правовой акт в области формирования основ адвокатской деятельности, принятый 10 декабря 1948 г.

Этот документ универсально-правового характера в области защиты прав и свобод человека и гражданина закрепил принципы равенства всех перед законом, презумпцию невиновности, право на беспристрастное и открытое рассмотрение дела независимым и справедливым судом, гарантии защиты прав любого лица, обвиненного в совершении наказуемого деяния.

– Международный пакт о гражданских и политических правах, принятый 19 декабря 1966 г., дополнительно провозглашает право быть выслушанным без проволочек, право на беспристрастное и открытое слушание дела компетентным независимым и справедливым судом.

– Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. напоминает об обязанности государств, в соответствии с Уставом ООН содействовать всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод [2].

– Декларация об основных принципах юстиции для жертв преступления и превышения власти, принятая 29 ноября 1985 г., рекомендует принятие мер на международном и национальном уровнях для улучшения доступа к юстиции и справедливого отношения, возмещения вреда, компенсации и помощи жертвам преступления [3].

– Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, утвержденный Резолюцией № 43/173 Генеральной Ассамблеи ООН 9 декабря 1988 года. Он содержит 39 основных принципов, предусматривающих, что каждому задержанному лицу должно быть предоставлено право на помощь, консультацию с адвокатом и возможность общаться с ним [4].

– Основные положения о роли адвокатов, принятые на VIII Конгрессе ООН по предупреждению преступлений в 1990 году в Нью-Йорке, исходят из предметного подхода к регулированию адвокатской деятельности. В этом документе уделяется большое внимание правам и обязанностям адвоката, правилам получения статуса адвоката, его квалификации и подготовке, а также мерам ответственности. К бесспорным достоинствам данного международно-правового акта следует отнести его универсальность, современность и демократичность. Этот документ получил широкое применение и признание со стороны различных государств, что проявилось в закреплении на национальном уровне основных положений данного документа [5].

Необходимо отметить, что Основные положения о роли адвокатов устанавливают минимальные

стандарты для стран при развитии национального законодательства, регулирующих становление, организацию и функционирование адвокатской профессии. Этот документ был разработан с целью признания «жизненно важной» роли профессиональных объединений адвокатов, содействие странам в обеспечении такой роли адвокатов в демократическом обществе.

При этом они закрепляют основные положения, заложенные во «Всеобщей декларации прав человека», «Международном пакте о гражданских и политических правах», «Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах», «Своде принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме», «Стандартных минимальных правилах обращения с заключенными» и «Декларации об основных принципах юстиции для жертв преступления и превышения власти». Перечень международно-правовых актов, положения которых касаются функционирования института адвокатуры и защиты прав и свобод человека гражданина, достаточно велик. Кроме перечисленных международно-правовых актов, выделяются также: «Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме» [6], утвержденный резолюцией 43/73 Генеральной Ассамблеи ООН от 9 декабря 1988 г.; «Принципы защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи» [7], утвержденные резолюцией 46/119 Генеральной Ассамблеи ООН от 17 декабря 1991 г.; «Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних» («Пекинские правила») [8], утвержденные резолюцией 40/33 Генеральной Ассамблеи ООН от 29 ноября 1985 г.; «Минимальные стандартные правила обращения с заключенными» [9], принятые на первом конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями 22 августа – 3 сентября 1955 г.

Помимо международных универсальных правовых актов, данные вопросы также регулируются международно-региональными нормативно-правовыми актами. Европейские стандарты адвокатской деятельности отражают европейское видение проблемы защиты прав и свобод человека и гражданина в контексте правозащитной деятельности, имеющей давние традиции. Они получили отражение в различных нормативно-правовых документах, принятых в рамках Совета Европы, Европейского Союза и других структур.

Среди этих документов особо выделяется «Конвенция о защите прав и основных свобод человека» 1950 г. [10], ратифицированная Украиной Законом от 17 июля 1997 г. № 475/97-ВР с протоколами к ней № 2, 4, 7, 11. Европейская Конвенция является важнейшим международно-правовым актом регионального уровня в области формирования основ адвокатской деятельности. Государства, подписавшие данную конвенцию, признают автоматически контрольный механизм Европейского суда по правам

человека, что предоставляет право потерпевшим обратиться в указанную международную судебную инстанцию за защитой. Процессуальные основы участия адвоката в Европейском суде по правам человека предусмотрены Регламентом Европейского суда по правам человека, принятым 4 ноября 1998 г., содержащим положение о том, что каждая сторона имеет право получать помощь от адвокатов и советников.

Другим международно-региональным правовым актом в данной сфере является «Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества» [11], разработанный Советом адвокатуры и юридических обществ Европы, принятый делегацией двадцати стран-участников на пленарном заседании в Страсбурге в октябре 1988 г. В любом правовом обществе адвокату уготована особая роль. В Кодексе закреплено положение о том, что обязанности адвоката «не ограничиваются добросовестным исполнением своего долга в рамках закона. Адвокат должен действовать в интересах права в целом, точно так же, как и в интересах тех, чьи права и свободы ему доверили защищать; не только выступать в суде от имени клиента, но и оказывать ему юридическую помощь в виде советов и консультаций. В связи с этим на адвоката возлагается целый комплекс обязательств как юридического, так и морального характера, зачастую вступающих во взаимное противоречие».

Кодекс также является источником стандартов, которые должны учитываться при разработке рамочных документов, регулирующих деятельность адвокатов и объединений. Одной из первоочередных задач Совета адвокатуры и юридических обществ Европы является гармонизация, координация и развитие правовой профессии в Европе [12]. Соблюдение Кодекса является обязательным условием для всех адвокатов из стран-членов Совета адвокатуры и юридических обществ Европы, включая как адвокатов, являющихся гражданами государств Европейского Союза, так и адвокатов из других европейских государств, имеющих статус наблюдателя в Совете адвокатуры и юридических обществ Европы.

Европейские стандарты адвокатской деятельности получили отражение также в Рекомендации № Rec (2000) 21 «О свободе осуществления профессии адвоката» [13], принятой Комитетом министров Совета Европы 25 октября 2000 г.

Данный международно-правовой акт продемонстрировал потребность в общеевропейском консенсусе по существенной роли адвокатов, базирующейся на верховенстве права в демократическом обществе. Совет Европы определил, что одним из фундаментальных элементов верховенства права является высококвалифицированные и независимые адвокаты, доступ к услугам которых открыт всему обществу в целом.

Рекомендация устанавливает, что адвокаты должны иметь право, должны поощряться к созданию и присоединению к профессиональным местным, национальным и международным ассоциациям, которые, самостоятельно или совместно с другими органами, выполняют задачи по укреплению

нию профессиональных стандартов и по защите независимости и интересов адвокатов.

Хотя эти рекомендации не имеют обязательного характера, они определяют принципы, которые все государства-участники должны «уважать и учитывать ... в рамках национального законодательства и практики».

Украина получила статус страны-наблюдателя в Совете адвокатуры и юридических обществ Европы и представлена Союзом адвокатов Украины. Согласно Уставу главной целью Совета является представление адвокатов и юридических обществ перед коллективными субъектами (т. е. Европейским Союзом, Европейским Экономическим Пространством и Швейцарской Конфедерацией) либо связанными с ними или наблюдателем членами, по всем вопросам,

представляющим взаимный интерес, касающимся осуществления профессии адвоката, совершенствования законодательства и практики, направленным на осуществление верховенства права и отправления правосудия (ст. 1). Он является официальным представителем адвокатов и юридических обществ, которые составляют около одного млн европейских юристов.

**Выводы.** В современных условиях благодаря принятию целого ряда нормативно-правовых актов, в частности Закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» и Закона «О бесплатной правовой помощи», разработаны основополагающие принципы и нормы, формирующие международно-правовые принципы и стандарты в сфере прав и свобод человека и гражданина в Украине.

#### СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Устав ООН 1945 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.gumer.info/bibliotek\\_Buks/Polit/Article/ustav\\_oop.php](http://www.gumer.info/bibliotek_Buks/Polit/Article/ustav_oop.php).
2. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 года. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/pactecon.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml).
3. Декларация об основных принципах юстиции для жертв преступления и превышения власти, принятая 29 ноября 1985 года.
4. Резолюция № 43/173 Генеральной Ассамблеи ООН 9 декабря 1988 года «Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме» [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/995\\_206](http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/995_206).
5. Основные положения о роли адвокатов 1990 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.fparf.ru/international/role\\_lawyer.htm](http://www.fparf.ru/international/role_lawyer.htm).
6. Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме 1988 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/detent.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/detent.shtml).
7. Принципы защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи 1991 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/mental\\_health\\_care.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/mental_health_care.shtml).
8. Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних («Пекинские правила») 1985 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/beijing\\_rules.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/beijing_rules.shtml).
9. Минимальные стандартные правила обращения с заключенными 1955 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/prison.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/prison.shtml).
10. Конвенция о защите прав и основных свобод человека 1950 г. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995\\_004](http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_004).
11. Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества 1988 г. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.paco.net/~wd/euroattor.htm>.
12. Аналіз проектів законів України про адвокатуру та адвокатську діяльність: Серії правового аналізу 19 вересня 2007 р. – К., 2007. – С. 7–8.
13. О свободе осуществления профессии адвоката. Рекомендации № Rec (2000) 21, принятой Комитетом министров Совета Европы 25 октября 2000 г. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.mcca.narod.ru/1010.pdf>.