

УДК 347.965(477)

*М. Р. Аракелян***АДВОКАТУРА УКРАИНЫ — ИНСТИТУТ
ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА: ПРАВОВАЯ ПРИРОДА**

Анализ становления и трансформации адвокатуры, в сочетании с исследованием её современного состояния, позволяет определить её правовую природу как института гражданского общества, раскрыть её социальную и правовую ценность, сконцентрированную на решении важнейшей задачи защиты прав и свобод человека и гражданина, юридических лиц, представление их интересов, предоставление квалифицированной правовой помощи.

Иными словами, анализ становления и функционирования адвокатуры свидетельствует о том, что основная цель ее существования базируется на гуманистическом принципе защиты прав и свобод человека и гражданина. Это обуславливает необходимость научного осмысления правовой природы данного института.

Институт адвокатуры занимает ведущее место в правозащитной системе гражданского общества в Украине благодаря обеспечению эффективной комплексной защиты прав и свобод человека и гражданина. Современное украинское государство, которое провозгласило в качестве своих приоритетов формирование правового государства и демократического гражданского общества, заинтересовано в том, чтобы адвокатура была эффективным и высокопрофессиональным институтом, так как уровень её развития является индикатором состояния демократии в обществе и одним из признаков реальной защищенности прав и свобод человека и гражданина. Наряду с этим принцип независимости адвокатуры от государства является необходимым условием доверия человека в защите его прав и свобод и ключевым принципом системы сдержек и противовесов демократического государства и гражданского общества. В современных условиях на передний план выходит вопрос об обеспечении независимости адвоката, который предполагает создание условий

для его свободной профессиональной деятельности, путем предоставления соответствующих гарантий, в том числе включающих в себя меры по защите от преследований в связи с осуществлением профессиональных обязанностей и ограничивающих осуществление их профессиональной деятельности.

В настоящее время институт адвокатуры представляет собой особый, четко определяемый правовыми характеристиками, общественный институт, соединяющий в себе черты профессиональной, общественной, корпоративной организации со специфическими организационно-правовыми основами функционирования в соответствии с параметрами современной гуманитарной правозащитной идеи. Именно поэтому престиж адвокатуры и эффективность ее деятельности непосредственно связаны с отношением общества к фундаментальным принципам демократии и законности.

Подкрепить авторитет адвокатуры можно лишь путем повышения качества и эффективности оказываемой адвокатами правовой помощи и полного обеспечения социального заказа на юридические услуги. Однако решить этот вопрос можно лишь в процессе создания адвокатуры качественно нового типа, основанной как на историческом опыте самой отечественной адвокатуры, так и на достижениях данного института в других государствах.

Институт адвокатуры в правозащитной системе, как действующий элемент гражданского общества, выступает в двух ипостасях. Во-первых, данный институт помогает государству в реализации провозглашенных прав и свобод человека и гражданина. Во-вторых, он выступает в качестве инструмента защиты прав и свобод, а также интересов человека и гражданина в случае их нарушения.

В данном контексте проявляется особая правовая природа и особый статус института адвокатуры, заключающийся в том, что он выступает в качестве связующего звена между государством и гражданином, что является необходимым условием функционирования правозащитной системы современного общества. Он обеспечивает баланс интересов государства и гражданского общества.

Особая правовая природа, а также связанный с ней особый статус института адвокатуры также проявляются в его специфической роли по формированию и установлению правопорядка в государстве и обществе. Данную задачу он выполняет путём оказания правовой помощи всем нуждающимся в защите прав и интересов гражданам.

Функционирование украинской адвокатуры неразрывно связано со становлением в Украине правового государства и гражданского общества. В правовом государстве вся его деятельность подчинена нормам и фундаментальным принципам права. Вместе с тем, главной обязанностью государства является поддержание правопорядка. Данная концепция предполагает наличие двух механизмов поддержания правопорядка: государственного и негосударственного.

Дуализм этих механизмов заключается в некоем ограничении соответствующих функций государства и в активировании определенных функций общества, направленных на самостоятельное, не принудительное поддержание правопорядка и на налаживание их должного взаимодействия [7]. Весомым влиянием обладают правозащитные организации, профсоюзы, адвокатура, как основные структурные элементы гражданского общества, следовательно, и негосударственного механизма поддержания правопорядка.

Хотя адвокатура и является негосударственным органом, как отмечает А. Мартыненко, она выполняет особую общественную функцию, сопоставимую с функцией государственных органов по своему общественному содержанию и по нагрузке. Она является не только необходимой составляющей системы поддержания правопорядка в государстве, но и одной из двух основ, на которых выстраивается здание правового государства [7].

По мнению А. Крыжановского, «логика социального и правового развития современной Украины неумолимо меняет вектор деятельности адвокатуры с узкогосударственных задач на общественные и общечеловеческие, в области которых верховенство права, приоритет прав и свобод человека и их эффективная защита встают главными императивами функционирования адвокатуры. Без понимания этих императивов адвокатура будет оставаться в состоянии значительного отрыва от гражданского общества» [1, с. 37].

Украинские адвокаты призваны осуществлять свою практику согласно лучшим правовым традициям адвокатской деятельности. Им должны быть присущи: профессионализм в анализе сложнейших обстоятельств дела; творческие озарения и взлеты мысли; блестящие проявления юридической интуиции; строгая последовательность в поисках истины и многое другое [6].

Исходя из опыта мировой практики, можно прийти к выводу, что адвокатура призвана выполнять три наиболее важные функции: 1) защита обвиняемых (подозреваемых) на досудебном следствии, подсудимых в суде первой инстанции, осужденных в апелляционной и кассационной инстанциях; 2) предоставление правовой помощи гражданам и юридическим лицам при рассмотрении различных категорий дел (уголовных, гражданских, административных) в судах и иных государственных органах (хозяйственные суды, правоохранительные органы, органы власти и управления); 3) консультативная работа по даче советов, консультаций населению и юридическим лицам по правовым вопросам [9, с. 102].

В государствах с высоким объемом и большим разнообразием гражданско-правовых отношений применяется профессиональная квалификация, основанная на специализированных видах адвокатской деятельности.

Например, в США, Франции, ФРГ адвокаты специализируются по таким группам: судебные адвокаты по уголовным делам; судебные адвокаты по гражданским делам; судебные адвокаты по хозяйственным де-

лам; адвокаты для малоимущих; военные адвокаты; семейные адвокаты. Как профессиональная и организационная связь адвокатов с поверенными формирует гарантированную устойчивость организации адвокатуры, так и тесная связь адвокатуры с судебной системой создает благоприятные предпосылки для повышения авторитета учреждений правозащитников и надежности формирования судебной системы [9, с. 103].

В. Коваленко и О. Колб выделяют такие виды адвокатской деятельности как представительство и защита прав, свобод и законных интересов клиента:

- в конституционном, гражданском, хозяйственном, административном и уголовном судопроизводстве;
- в исполнительном производстве и при исполнении приговора;
- в международных судебных и других органах;
- перед органами государственной власти и местного самоуправления, юридическими и физическими лицами.

По их мнению, такой подход является более приближенным к реальным проблемам, связанным с защитой прав и интересов юридических и физических лиц, и решению задач по предотвращению преступлений [4].

Одной из основных задач адвокатуры, согласно Закону «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», является предоставление квалифицированной юридической помощи, конкретными видами которой являются следующие: предоставление правовой информации, консультаций и разъяснений по правовым вопросам, правовое сопровождение деятельности юридических и физических лиц, органов государственной власти, органов местного самоуправления, государства; составление заявлений, жалоб, процессуальных и других документов правового характера; защита прав, свобод и законных интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного, лица, в отношении которого предполагается применение принудительных мер медицинского или воспитательного характера или решается вопрос об их применении в уголовном производстве, лица, в отношении которого рассматривается вопрос о выдаче иностранному государству (экстрадиции), а также лица, привлекаемого к административной ответственности при рассмотрении дела об административном правонарушении; предоставление правовой помощи свидетелю в уголовном производстве и др. (ст. 19) [3].

Следовательно, имеются основания для определенной специализации адвокатской деятельности: уголовная, гражданская, семейная, хозяйственная, административная, конституционная, международное представительство и др. В последнее время наметилась тенденция к более узкой специализации, так, многие адвокаты специализируются на бракоразводных процессах, в сфере корпоративных прав и интересов, адвокаты по хозяйственным делам, в банковском деле, в частности, в ипотечном кредитовании и др.

Адвокатура была и остается институтом, наиболее адекватно отражающим правовое состояние государства и общества, а также степень

защищенности прав и свобод человека и гражданина, гарантии государства в деле предоставления гражданам правовой помощи.

По этому поводу Д. П. Фиолевский отмечает, что только при следующих условиях государство имеет возможность гарантировать своим гражданам право на правовую помощь: когда в стране налажена система подготовки достаточного количества и высокого качества юристов; существует сильная и независимая, ассоциированная на добровольных началах и принципах полного самоуправления, адвокатура; на законодательном уровне обеспечено, с одной стороны право каждого человека на своевременную и качественную правовую помощь, а с другой — законодательный запрет любых попыток со стороны должностных и служебных лиц препятствовать выполнению адвокатом или другим уполномоченным на то лицом своих обязанностей по оказанию правовой помощи физическим и юридическим лицам [5].

Адвокатура — это гарантия защиты прав и свобод человека и гражданина. При возникновении нарушения прав и свобод лица, важно, чтобы адвокат имел возможность осуществлять свою деятельность на территории украинского государства, а также за его границами, если другое не предусмотрено международными договорами, ратифицированными Верховной Радой или законами другого государства, на территории которого адвокат будет представлять своего клиента. Это положение является весьма актуальным в связи с функционированием Европейского Суда по правам человека, в который может обратиться любое лицо, находящееся на территории Украины, в случае исчерпания всех средств защиты (судебных) в родном государстве.

Современное демократическое государство предоставляет юридические гарантии для профессиональной юридической помощи гражданам, создает всевозможные условия для функционирования эффективной адвокатуры на принципах самоуправления.

Важнейшей задачей в деятельности адвоката является защита прав и свобод человека и гражданина. Адвокат способен предоставить свои услуги качественно и, тем самым, защитить своего клиента, только благодаря глубоким знаниям и постоянной практике в сфере юриспруденции. Мировая практика подготовки современного адвоката включает три этапа. Во-первых, это теоретический курс, который охватывает глубокое изучение правовых наук и сдачу соответствующих экзаменов. Во-вторых, это практическая подготовка, осуществляемая для приобретения будущим адвокатом опыта применения юридических норм на практике. В-третьих, это система углубления адвокатом профессиональных знаний в соответствующей области права, в которой он осуществляет свою деятельность [2].

Адвокатура, находясь в центре правозащитной системы Украины, обладает серьезным потенциалом в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина благодаря ее правовому статусу, гарантированному Законом.

Современный адвокат — это специалист высокого уровня, досконально разбирающийся в законодательной базе, обладающий обширной и успешной практикой. При этом уровень правосознания и правовой культуры адвоката должен быть достаточно высоким в связи с тем, что главной целью его деятельности является качественная помощь людям, которые обратились к нему с уверенностью в его компетентности и гуманности. Современная адвокатура в Украине построена на достижениях теории прав человека, основанной на признании приоритетности прав и свобод человека и гражданина в демократическом гражданском обществе. Соответственно статус и значение этого института должны расти по мере совершенствования и развития институтов гражданского общества и правового государства, а также формирования взаимоотношений между ними, через которые раскрывается социальная и правовая природа адвокатуры как эффективного института современного гражданского общества.

Адвокатура — важнейший правовой институт, стоящий на защите прав и свобод человека и гражданина и отражающий состояние и уровень демократии в стране. От того, насколько она прочна, организована, законодательно защищена, в значительной степени зависит уверенность каждого гражданина в своем благополучии, в успешности предпринимательства [8] и уверенности в будущем.

Таким образом, правовая природа адвокатуры раскрывается через ее особенности как института гражданского общества. Данная особенность заключается в её особом статусе как самостоятельного, сформированного элемента правозащитной системы; функционирующего на принципах самоуправления; деятельность которого направлена на защиту прав и свобод человека и гражданина, их представительство и предоставление иной необходимой правовой помощи; призванного защищать и представлять интересы не только отдельных лиц, но и всего общества в целом.

Литература

1. Крижанівський А. Ф. Правозахисна діяльність адвоката як фактор правопорядку / *А. Ф. Крижанівський* // Адвокат. — 2007. — № 11/12. — С. 36–38.
2. Адвокатура України: навч. посіб. / *В. К. Шкарупа, О. В. Філонов, А. М. Титов, Ю. Я. Кінаш*; за ред. В. К. Шкарупи. — 2-ге вид., випр. — К.: Знання, 2008. — С. 103.
3. Закон України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» від 5 липня 2012 року // *Відомості Верховної Ради України*. — 2013. — № 27. — Ст. 282.
4. Коваленко В. Організаційні форми та види діяльності адвокатури в Україні, їх взаємозв'язок з профілактикою злочинів / *В. Коваленко, О. Колб* // *Право України*. — 2011. — № 10. — С. 257.
5. Козьмініх А. В. Адвокатура як інститут громадянського суспільства в сучасній науці / *А. В. Козьмініх* // *Актуальні проблеми політики: зб. наук. пр.* — 2009. — Вип. 36. — С. 233.

6. Лоза В. М. Защитительные функции адвокатуры. Адвокат-правозащитник : курс лекций по адвокатуре Украины / В. М. Лоза ; ОНЮА (Николаев. учеб. центр). — Николаев, 2007. — С. 108.
7. Мартыненко А. Адвокатам занижают статус / А. Мартыненко // Юридическая практика. — 2012. — 26 июня (№ 26). — С. 17.
8. Святоцький О. Д. Адвокатура України : навч. посіб. / О. Д. Святоцький, М. М. Михеєнко. — К. : Ін Юре, 1997. — С. 12.
9. Синеокий О. В. Адвокатура как институт правовой помощи и защиты : учеб. пособие / О. В. Синеокий. — Х. : Право, 2008. — С. 102–103.

А н н о т а ц и я

Аракелян М. Р. Адвокатура Украины — институт гражданского общества: правовая природа. — Стаття.

В статье анализируется становление и функционирование института адвокатуры. Особое внимание уделяется определению его правовой природы как института гражданского общества, раскрывающей его социальную и правовую ценность, сконцентрированную на решении важнейшей задачи защиты прав и свобод человека и гражданина, юридических лиц, представление их интересов, предоставление квалифицированной правовой помощи.

Ключевые слова: институт адвокатуры; правовая природа института адвокатуры; гражданское общество; правовое государство; защита прав и свобод человека и гражданина; предоставление квалифицированной правовой помощи.

А н о т а ц і я

Аракелян М. Р. Адвокатура України — інститут громадянського суспільства: правова природа. — Стаття.

У статті аналізується становлення та функціонування інституту адвокатури. Особлива увага приділяється визначенню його правової природи як інституту громадянського суспільства, яка розкриває його соціальну та правову цінність, сконцентровану на вирішенні найважливішого завдання захисту прав і свобод людини і громадянина, юридичних осіб, представництво їх інтересів, надання кваліфікованої правової допомоги.

Ключові слова: інститут адвокатури; правова природа інституту адвокатури; громадянське суспільство; правова держава; захист прав і свобод людини і громадянина; надання кваліфікованої правової допомоги.

S u m m a r y

Arakelyan M. R. Advocacy of Ukraine — institute of civil society: legal nature. — Article.

In the article the author analyzes the formation and functioning of the institution of advocacy. The special attention is given to the defining of its legal nature as a civil society institute, and to the discovering of its social and legal value which are concentrated on the solving of the important task of protection of the rights and freedoms of man and the citizen, legal persons, representation of their interests, granting of the qualified legal aid.

Keywords: institution of advocacy; the legal nature of the institution of advocacy; civil society; legal state; protection of the rights and freedoms of man and citizen; granting of the qualified legal aid.