



РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ АДВОКАТУРЫ И НОТАРИАТА

# Адвокатура России

## Учебник для магистров

2-е издание, переработанное и дополненное

Под редакцией доктора юридических наук,  
профессора **С. С. Юрьева**

Допущено Министерством образования и науки Российской Федерации в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по юридическим направлениям и специальностям

Книга доступна  
в электронной библиотечной  
системе [biblio-online.ru](http://biblio-online.ru)

Москва

 **Юрайт**  
ИЗДАТЕЛЬСТВО

2015

УДК 34  
ББК 67.75я73  
А28

**Авторский коллектив:**

**Юрьев С. С.** (руководитель авторского коллектива), **Лазарева-Пацкая Н. В.**, **Данилевская И. Л.**, **Евстигнеева И. С.**, **Женина М. А.**, **Короткова П. Е.**, **Лагодзинская Ю. С.**, **Лимонова Н. А.**, **Скабелина Л. А.**, **Мишустина О. В.**

**Рецензенты:**

*Елисеев Борис Петрович* — доктор юридических наук, профессор, ректор Московского государственного технического университета гражданской авиации, заслуженный юрист Российской Федерации;

*Барциц Игорь Нязбеевич* — доктор юридических наук, профессор, директор Международного института государственной службы и управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, заслуженный юрист Российской Федерации.

A28 **Адвокатура России** : учебник для магистров / под ред. С. С. Юрьева. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2015. — 798 с. : прил. — Серия : Магистр.

ISBN 978-5-9916-2311-7

Рассмотрены наиболее значимые вопросы теории, истории и организации адвокатуры России, а также регулирования организации адвокатуры в зарубежных странах, представляющих основные правовые системы современности. Подробно, с уклоном на практическую применимость, изложены правовые и организационные основы работы адвоката. Впервые отражена деятельность отечественных присяжных поверенных в эмиграции, даны статистические сведения о состоянии российской адвокатуры, раскрыты порядок установления вознаграждения за работу адвоката и проблемы эффективности оказания юридической помощи организациям. Учебник отражает современный уровень развития науки об адвокатуре.

Первое издание учебника удостоено национальной премии Российской государственной библиотеки «Лучшая книга и издательство года — 2011».

Соответствует Федеральному государственному образовательному стандарту высшего профессионального образования третьего поколения.

*Для студентов высших учебных заведений юридического профиля, аспирантов, преподавателей.*

УДК 34  
ББК 67.75я73

*Информационно-правовая поддержка  
предоставлена компанией «Гарант»*



© Коллектив авторов, 2011  
© Коллектив авторов, 2013, с изменениями  
© ООО «Издательство Юрайт», 2015

ISBN 978-5-9916-2311-7

# Оглавление

<i>Авторский коллектив</i> .....	11
<i>Принятые сокращения</i> .....	12
<i>Правовое государство – это квалифицированные юристы (Предисловие)</i> .....	14

## Раздел I

### Основы теории и истории адвокатуры

<b>Глава 1. Введение в специальность: начала адвокатуры и адвокатского права</b> .....	<b>19</b>
1.1. Понятие адвокатуры и адвокатской деятельности. Оказание квалифицированной юридической помощи как основной вид деятельности адвоката.....	20
1.2. Адвокатское право: понятие, предмет и метод. Адвокатско-правовые отношения и их субъекты.....	29
1.3. Система и источники адвокатского права. Адвокатско-правовые нормы. Место адвокатского права в системе права России .....	34
1.4. Адвокатура как наука и учебная дисциплина .....	44
<i>Литература</i> .....	54
<b>Глава 2. Возникновение и развитие адвокатуры до 1917 года</b> .....	<b>56</b>
2.1. Возникновение института адвокатуры .....	57
2.2. Адвокатура России в период до 1864 года...	60
2.3. Адвокатура России после Судебной реформы Александра II ...	67
<i>Литература</i> .....	98

<b>Глава 3. Октябрьская революция 1917 года и ликвидация русской присяжной адвокатуры. Деятельность объединений присяжных поверенных в эмиграции .....</b>	<b>99</b>
3.1. Ликвидация присяжной адвокатуры .....	100
3.2. Русское зарубежье: правовая характеристика .....	107
3.3. Деятельность объединений присяжных поверенных в эмиграции .....	111
<i>Литература</i> .....	119
<b>Глава 4. Нормативное регулирование организации адвокатуры в СССР (1917—1991 годы) .....</b>	<b>120</b>
<i>Литература</i> .....	142
<b>Глава 5. Реформирование отечественной адвокатуры в конце XX — начале XXI века....</b>	<b>144</b>
<i>Литература</i> .....	161

## Раздел II

### Организация адвокатуры

<b>Глава 6. Адвокат: приобретение, приостановление и прекращение статуса.....</b>	<b>165</b>
6.1. Приобретение статуса адвоката .....	166
6.2. Приостановление статуса адвоката.....	178
6.3. Прекращение статуса адвоката .....	183
<i>Литература</i> .....	191
<b>Глава 7. Дисциплинарная ответственность адвоката: основания и процедура .....</b>	<b>192</b>
7.1. Дисциплинарная ответственность адвоката как вид юридической ответственности.....	193
7.2. Вина адвоката, ее формы и значение для дисциплинарной ответственности ...	206
7.2.1. Умышленные правонарушения ...	207
7.2.2. Неосторожные правонарушения... ..	209
7.3. Дисциплинарное производство .....	213
7.3.1. Возбуждение дисциплинарного производства.....	213

7.3.2.	Ведение дисциплинарного производства.....	218
7.3.3.	Приостановление дисциплинарного производства....	225
7.3.4.	Прекращение дисциплинарного производства.....	227
	<i>Литература</i> .....	230
<b>Глава 8.</b>	<b>Формы адвокатских образований .....</b>	<b>231</b>
	<i>Литература</i> .....	248
<b>Глава 9.</b>	<b>Организация адвокатского самоуправления....</b>	<b>249</b>
9.1.	Адвокатская палата субъекта Российской Федерации .....	250
9.2.	Федеральная палата адвокатов Российской Федерации .....	263
	<i>Литература</i> .....	274
<b>Глава 10.</b>	<b>Организация адвокатуры за рубежом .....</b>	<b>276</b>
10.1.	Адвокатура в странах континентальной Европы.....	277
10.1.1.	Организация адвокатуры Германии .....	277
10.1.2.	Организация адвокатуры Франции .....	278
10.1.3.	Организация адвокатуры Италии.....	280
10.1.4.	Организация адвокатуры Испании .....	281
10.1.5.	Организация адвокатуры Швейцарии.....	281
10.2.	Адвокатура в Великобритании и Соединенных Штатах Америки .....	282
10.2.1.	Организация адвокатуры Великобритании .....	282
10.2.2.	Организация адвокатуры США ...	287
10.3.	Адвокатура в странах Дальнего Востока... 290	
10.3.1.	Организация адвокатуры Китая... 290	
10.3.2.	Организация адвокатуры Японии .....	292
10.4.	Организация адвокатуры Индии.....	295
	<i>Литература</i> .....	298

## **Раздел III**

### **Организация деятельности адвоката**

<b>Глава 11. Основы оказания юридической помощи адвокатом .....</b>	<b>301</b>
11.1. Оказание адвокатом юридической помощи по соглашению .....	302
11.1.1. Правовая природа соглашения об оказании юридической помощи.....	302
11.1.2. Условия соглашения об оказании юридической помощи.....	306
11.2. Оказание юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно и по назначению.....	313
11.3. Основные права и обязанности адвоката при оказании юридической помощи.....	330
<i>Литература</i> .....	337
<b>Глава 12. Адвокатская тайна .....</b>	<b>339</b>
<i>Литература</i> .....	359
<b>Глава 13. Экономико-правовые аспекты адвокатской деятельности .....</b>	<b>360</b>
13.1. Вознаграждение за оказание юридической помощи.....	361
13.2. Особенности налогообложения адвокатов как плательщиков налога на доходы физических лиц.....	365
13.3. Определение состава расходов по оказанию юридической помощи .....	369
13.4. Документальное оформление расходов, связанных с адвокатской деятельностью.....	377
13.5. Права и обязанности адвокатов в отношениях по страхованию .....	379
13.5.1. Обязательные страховые взносы.....	379

13.5.2. Страхование риска профессиональной имущественной ответственности ...	380
<i>Литература</i> .....	381
<b>Глава 14. Основы деятельности адвоката по предупреждению судебных споров и альтернативному разрешению споров .....</b>	<b>382</b>
14.1. Социальные и правовые предпосылки участия адвоката в альтернативном разрешении споров .....	383
14.2. Переговоры как средство урегулирования споров.....	389
14.3. Посредничество (медиация) — разрешение спора посредством активной деятельности независимого третьего лица .....	399
<i>Литература</i> .....	408
<b>Глава 15. Полномочия адвоката по процессуальному законодательству Российской Федерации....</b>	<b>409</b>
15.1. Полномочия адвоката в конституционном судопроизводстве .....	410
15.2. Полномочия адвоката в гражданском судопроизводстве.....	414
15.3. Полномочия адвоката в административном судопроизводстве .....	419
15.4. Полномочия адвоката — представителя доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях .....	423
15.4.1. Полномочия и деятельность адвоката — представителя доверителя в уголовном судопроизводстве.....	424
15.4.2. Полномочия и деятельность адвоката — представителя в производстве по делам об административных правонарушениях .....	429

15.5. Полномочия и деятельность адвоката-защитника .....	431
15.5.1. Полномочия и деятельность адвоката — защитника в уголовном судопроизводстве....	431
15.5.2. Полномочия и деятельность адвоката — защитника в производстве по делам об административных правонарушениях .....	436
<i>Литература</i> .....	438
<b>Глава 16. Защита прав доверителя в Европейском суде по правам человека .....</b>	<b>439</b>
16.1. Европейская система защиты прав и свобод .....	440
16.2. Представительство в Европейском суде по правам человека.....	442
16.3. Судопроизводство в Европейском суде по правам человека.....	449
16.4. Исполнение решений Европейского суда по правам человека.....	456
<i>Литература</i> .....	464
<b>Глава 17. Оказание квалифицированной юридической помощи организациям в современной России .....</b>	<b>465</b>
17.1. Юридические лица как субъекты получения правовой помощи .....	466
17.2. Работа адвоката с юридическими лицами: история и литература .....	469
17.3. Аутсорсинг как экономическая основа работы адвоката с юридическими лицами.....	474
17.4. Определение правового статуса организаций как условие оказания квалифицированной юридической помощи.....	488
17.5. Некоторые вопросы методики работы адвоката при оказании правовой помощи организациям .....	495



17.6. Учет принципов функционирования современной правовой системы России при оказании юридической помощи организациям.....	499
17.7. Проблема эффективности юридических услуг.....	505
<i>Литература</i> .....	511

## **Раздел IV**

### **Психология адвокатской деятельности**

<b>Глава 18. Психология личности адвоката .....</b>	<b>517</b>
18.1. Структура личности адвоката .....	518
18.2. Профессионально значимые качества личности адвоката .....	525
18.3. Профессиональная деформация личности адвоката .....	529
<i>Литература</i> .....	538
<b>Глава 19. Психологические аспекты профессиональной деятельности адвоката.....</b>	<b>539</b>
19.1. Психологические аспекты консультационной работы адвоката .....	540
19.2. Психологические особенности работы адвоката в суде .....	556
<i>Литература</i> .....	576
<b>Глава 20. Использование адвокатом специальных познаний психолога .....</b>	<b>577</b>
20.1. Судебно-психологическая экспертиза в уголовном процессе.....	578
20.2. Судебно-психологическая экспертиза в гражданском процессе .....	592
20.3. Комплексные экспертизы с участием психолога.....	599
20.4. Внеэкспертные формы использования адвокатом специальных психологических знаний .....	601
<i>Литература</i> .....	604

## **Приложения**

<i>Приложение 1.</i> Программа курса «Адвокатура России».....	607
<i>Приложение 2.</i> Адвокатура и квалифицированная юридическая помощь. Библиография. Научно-правовая литература с 1864 по 2012 г.....	613
<i>Приложение 3.</i> Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» .....	716
<i>Приложение 4.</i> Кодекс профессиональной этики адвоката.....	774

## **Авторский коллектив**

**Юрьев Сергей Сергеевич**, доктор юридических наук, профессор Российской академии адвокатуры и нотариата, вице-президент Гильдии российских адвокатов, Почетный адвокат России — главы 1 (только 1.1 совместно с Н. А. Лимоновой), 5, 11 (11.1; 11.2 совместно с Н. В. Лазаревой-Пацкой; 11.3), 13, 17;

**Лазарева-Пацкая Наталья Валерьевна**, кандидат юридических наук, доцент Российской академии адвокатуры и нотариата, заместитель президента Гильдии российских адвокатов по научной работе — главы 2, 4, 8, 9, 11 (только 11.2 совместно с С. С. Юрьевым), 14; приложение 1;

**Данилевская Инна Леонидовна**, кандидат юридических наук, адвокат — глава 6;

**Евстигнеева Ирина Сергеевна**, кандидат юридических наук, адвокат — главы 10, 15, 16;

**Женина Мария Александровна**, кандидат юридических наук, адвокат — глава 7 (7.1, 7.3);

**Короткова Полина Евгеньевна**, кандидат юридических наук — глава 12;

**Лагодзинская Юлия Сергеевна**, кандидат юридических наук — глава 3 (3.1, 3.3);

**Лимонова Наталья Анатольевна**, кандидат юридических наук, доцент — глава 1 (1.1 совместно с С. С. Юрьевым; 1.2—1.4);

**Скабелина Лариса Александровна**, кандидат психологических наук, доцент — главы 18—20;

**Мишустина Ольга Викторовна**, советник президента Фонда правового развития — глава 7 (только 7.2).

# Принятые сокращения

## 1. Нормативные правовые акты

**Конституция РФ** — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ и от 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ)

**АПК РФ** — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ

**ГК РФ** — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

**ГПК РФ** — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

**КоАП РФ** — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

**НК РФ** — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

**ТК РФ** — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

**УИК РФ** — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 8 января 1997 г. № 1-ФЗ

**УК РФ** — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

**УПК РФ** — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

## 2. Органы власти

**МВД России** — Министерство внутренних дел Российской Федерации

**Минфин России** — Министерство финансов Российской Федерации

**Минюст России** — Министерство юстиции Российской Федерации

**ФСБ России** — Федеральная служба безопасности Российской Федерации

**ЦБ РФ** — Центральный банк Российской Федерации

### 3. Прочие сокращения

**абз.** — абзац

**вуз** — высшее учебное заведение

**ВЦИК** — Всероссийский центральный исполнительный комитет

**гл.** — глава(-ы)

**долл.** — доллар(-ы)

**ДТП** — дорожно-транспортное происшествие

**ЕКПЧ** — Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., ратифицированная Россией в 1998 г.

**ЕСПЧ** — Европейский суд по правам человека

**ЕС** — Европейский союз

**КНР** — Китайская Народная Республика

**КПСС** — Коммунистическая партия Советского Союза

**млн** — миллион

**млрд** — миллиард

**НКЮ** — народный комиссариат юстиции

**ООН** — Организация Объединенных Наций

**п.** — пункт(-ы)

**подп.** — подпункт(-ы)

**РСФСР** — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

**РФ** — Российская Федерация

**СМИ** — средства массовой информации

**СНК** — Совет народных комиссаров

**СПЭ** — судебно-психологическая экспертиза

**СССР** — Союз Советских Социалистических Республик

**США** — Соединенные Штаты Америки

**ст.** — статья(-и)

**ФПА РФ** — Федеральная палата адвокатов Российской Федерации

**ЦК КПСС** — Центральный комитет Коммунистической партии Советского Союза

**ч.** — часть(-и)

**ЭВМ** — электронная вычислительная машина

# Правовое государство – это квалифицированные юристы

## Предисловие

Наверное, профессия адвоката ближе всего стоит к профессии писателя и оратора. На утверждение, что сочинительство и ораторство не профессии, а призвание, можно ответить: и адвокатское поприще дается не всякому.

Вспоминаю давнее дело. Мой подзащитный обвинялся в совершении особо тяжкого преступления в составе организованной преступной группы. Обвинялся, мягко говоря, предвзято. И вот суд. Речь прокурора, против обыкновения, началась талантливо, проникновенно. Она могла перевесить аргументы моей предстоящей речи. Обвинение настаивает на высшей мере наказания для всех пяти подсудимых. Я внимательно анализирую сказанное процессуальным оппонентом. И вот моя очередь. Выступаю. А затем мысли: все ли я сказал из того, что должен был, что наметил? От волнения забываю, сказал ли о несоблюдении порядка задержания, об избияниях в камере, о принуждении подсудимых давать показания против самих себя... По лицу моего подзащитного стекают крупные капли пота. В металлической клетке он стоит в одном ряду с теми, с кем не был даже знаком до ареста. Его участие в преступлении сфабриковано. Но неужели мне придется это доказывать и в суде кассационной инстанции — ведь судья уже оглашает свое «резюме», уже произнесла «приговорить» — звучит фамилия первого подсудимого — «к высшей мере наказания...» Последние секунды оглашения приговора растягиваются до бесконечности. Понимаешь, что когда твой подзащитный сознает, что все его слова бесполезны, потому что следствие — это механизм, перемалывающий и виновных, и невиновных, то он, несправедливо обвиненный, почти год запертый без вины в следственном изоляторе,

перестает верить в свои конституционные права. Мой доверитель, похоже, ненавидит в это мгновение всех, кто в зале. Сжимает кулаки и ненавидит, но сквозь эту ненависть за прутьями клетки проступает лучик надежды... И тут судья четко произносит фамилию, имя и отчество моего подзащитного и приговор: «Оправдать. Освободить из-под стражи в зале суда».

А вначале было Слово. И это было слово адвоката.

Нет, не случайно в человеческом обществе появилась фигура адвоката. Можно сказать, что люди кровью выстрадали институт адвокатуры. «От тюрьмы и от сумы не зарекайся» — гласит русская пословица. На наших глазах происходят взлеты и падения политиков и бизнесменов — и наших, и заокеанских. Карающий меч правосудия может настичь всех независимо от социального статуса. А недобросовестный контрагент по рядовой сделке способен довести до банкротства самого успешного предпринимателя. И потому в любом цивилизованном государстве должна существовать сильная адвокатура, основу которой составляют профессионалы — адвокаты, защитники — высококвалифицированные, многоопытные.

Адвокатура — та лакмусовая бумажка демократии, с помощью которой можно судить, имеется ли у россиян реальная возможность защищать свои права и свободы. Даже самые хорошие законы сами по себе не обеспечат права и свободы граждан — они «работают» только при адекватном их применении. Поэтому в современных сложноорганизованных и урегулированных общественных отношениях тот уровень правоприменения (в том числе независимого юридического консультирования и судебной защиты), который отвечает потребностям граждан, общества и государства, могут обеспечить лишь юристы, обладающие высокой квалификацией, т.е. усвоившие теоретические и практические знания всех основных отраслей права.

Из этого исходили и авторы настоящего учебника, сочетающие качества ученых и опытных адвокатов. Симбиоз теории и практики является особенностью данного учебника, отличающей его от многих иных работ по курсу адвокатуры, и предназначен он именно для тех студентов, которые желают освоить теоретические основы адвокатуры и получить прикладные знания об адвокатской деятельности.

В результате освоения дисциплины обучающийся должен:

**знать**

- теоретические и нормативно-правовые основы адвокатуры;
- главные этапы истории адвокатуры и ее организацию в России и зарубежных странах;
- формы и методы адвокатской деятельности;

**уметь**

- оперировать понятиями и категориями адвокатологии;
- толковать и применять нормы законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации;

**владеть навыками**

- работы с источниками права, касающимися адвокатской деятельности и адвокатуры;
- анализа правовых явлений и правовых отношений;
- профессионального общения с доверителями;

**быть компетентным** в организации оказания квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям Российской Федерации.

Только обладая всей суммой правовых знаний, можно обрести надлежащий статус в юридическом мире, внести свой вклад в развитие гражданского общества и правового государства.

**Г. Б. Мирзоев**

*ректор Российской академии адвокатуры и нотариата,  
президент Гильдии российских адвокатов,  
заслуженный юрист Российской Федерации,  
доктор юридических наук, профессор*



РАЗДЕЛ

# I

## Основы теории и истории адвокатуры



# Введение в специальность: начала адвокатуры и адвокатского права

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

**знать**

- предмет, метод, систему источников адвокатского права;
- основные понятия адвокатского права, виды адвокатской деятельности;

**уметь**

- выделять специфику адвокатско-правовых отношений и их субъектов;
- различать адвокатское право как отрасль, науку и учебную дисциплину;
- определять место адвокатского права в системе права России;

**владеть**

- навыками оперирования основными понятиями адвокатского права.
-

## **1.1. Понятие адвокатуры и адвокатской деятельности. Оказание квалифицированной юридической помощи как основной вид деятельности адвоката**

Реформирование в современной России всех сфер жизни общества и государства, прежде всего в политической и экономической областях, влечет возникновение новых общественных отношений и соответственно появление новых правовых институтов, а также коренное изменение законодательства, что увеличивает у каждого человека потребность получения юридических знаний, необходимых не только для правильного понимания своих прав и обязанностей как участника урегулированных нормами права отношений, но и для эффективной защиты прав, свобод и законных интересов личности, общества и государства.

В связи с этим закрепление в ст. 48 Конституции РФ гарантии права каждого на получение квалифицированной юридической помощи означает, что, во-первых, получение данной помощи гарантируется государством; во-вторых, указанная юридическая помощь должна быть квалифицированной; в-третьих, право на получение юридической помощи, как это видно из ст. 17, 48, 56 и 64 Конституции РФ в их правовой взаимосвязи, относится к важнейшим правам и свободам человека и гражданина, составляющим основы правового статуса личности в Российской Федерации, неотчуждаемо и не подлежит ограничению даже в условиях чрезвычайного положения; в-четвертых, указанное право в силу ст. 18 Конституции РФ является непосредственно действующим и наряду с другими правами и свободами определяет смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечивается правосудием.

Как показывает вековой опыт развития общества, наиболее эффективно деятельность по оказанию квалифицированной юридической помощи может осуществлять такое социальное учреждение, как адвокатура. В частности, один из наиболее крупных социологов конца XIX — начала XX в. Макс Вебер, изучавший юриспруденцию в Гейдельбергском университете,

исследуя роль адвокатов в формировании политической элиты западного общества с XVI по XX в., пришел к выводу, что «тенденция к рациональному государству повсюду имела носителем квалифицированного юриста» и со времен Великой французской революции «современный адвокат и современная демократия составляют одно целое». Подчеркивая значимость адвокатов в политической деятельности (по М. Веберу в предприятии заинтересованных сторон), он отмечал, что данное явление отнюдь не случайно, ибо «эффективное ведение какого-либо дела для заинтересованных в нем сторон и есть ремесло квалифицированного адвоката»<sup>1</sup>.

На современном этапе адвокатура является важнейшим институтом правовой системы государства, призванным обеспечить гражданам и организациям квалифицированную юридическую помощь, необходимую для реализации и защиты их прав, свобод и законных интересов.

Под адвокатурой понимается система наделенных специальными полномочиями лиц (адвокатов), организаций (адвокатских образований) и органов самоуправления (адвокатских палат), главной целью функционирования которых является обеспечение реализации конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ адвокатура находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ, поэтому многие субъекты РФ приняли свои законы и иные нормативные правовые акты по вопросам адвокатуры, прежде всего в сфере обеспечения бесплатной квалифицированной юридической помощью определенных слоев населения.

На федеральном уровне главным нормативным правовым актом, закрепляющим основы правового статуса адвокатуры, является Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»<sup>2</sup> (далее — Закон об адвокатской деятельности или Закон об адвокатуре). Необходимость принятия такого закона нашла отражение уже в Концепции судебной реформы

---

<sup>1</sup> См.: Вебер М. Политика как призвание и профессия // Избранные произведения. М.: Прогресс, 1990. С. 664—665.

<sup>2</sup> При изучении законодательных и нормативных актов необходимо учитывать их дополнения и изменения после принятия первоначальной редакции.

в РСФСР, утвержденной постановлением Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. № 1801-1, в которой, в частности, отмечалось: «Уровень развития адвокатуры — индикатор состояния демократии в обществе, один из признаков реальной защищенности прав человека»<sup>1</sup>.

Принятый в ходе осуществления судебно-правовой реформы в Российской Федерации данный закон регулирует отношения, возникающие при функционировании адвокатуры, с целью обеспечения права каждого на получение квалифицированной юридической помощи путем расширения правовых и организационных возможностей адвокатов по ее оказанию гражданам и организациям.

Согласно закону адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном этим федеральным законом, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Подчеркнем, что реальная защита прав и свобод человека и гражданина возможна в полной мере только тогда, когда они отстаиваются со знанием дела, т.е. квалифицированно.

Кроме того, в законе оговорено, что не является адвокатской деятельностью юридическая помощь, оказываемая: работниками юридических служб юридических лиц или организаций; работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления; участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги; индивидуальными предпринимателями; нотариусами, патентными поверенными (за исключением случаев, когда в качестве патентного поверенного выступает адвокат) либо другими лицами, которые иными федеральными законами уполномочены на ведение соответствующей профессиональной деятельности.

Действие Закона об адвокатуре не распространяется также на органы и лиц, которые осуществляют представительство в силу закона.

Адвокаты иностранного государства могут оказывать юридическую помощь на территории РФ только по вопросам права

---

<sup>1</sup> Концепция судебной реформы в Российской Федерации. Издание Верховного Совета Российской Федерации. М. : Республика, 1992. С. 67.

данного иностранного государства. Адвокаты иностранных государств не допускаются к оказанию юридической помощи на территории России по вопросам, связанным с государственной тайной РФ. Вместе с тем любой иностранный гражданин вправе сдать квалификационный экзамен и получить статус адвоката в общем порядке.

Существенно, что адвокатская деятельность не является предпринимательской, несмотря на получение адвокатом вознаграждения за свою работу. Для понимания данной нормы необходимо учитывать, что в силу ГК РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Таким образом, если для предпринимателя (в том числе предпринимателя-юриста, юридической фирмы) главной целью является извлечение прибыли, то для адвоката главной целью является оказание квалифицированной юридической помощи.

В Законе об адвокатуре раскрывается понятие «адвокат»: адвокатом является лицо, получившее в установленном данным федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым советником по правовым вопросам. Важно, что адвокату запрещено заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Законом определены виды адвокатской деятельности. Так, оказывая юридическую помощь, адвокат:

- 1) дает консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;
- 2) составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;
- 3) представляет интересы доверителя в конституционном судопроизводстве;
- 4) участвует в качестве представителя доверителя в гражданском и административном судопроизводстве;
- 5) участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях;

- б) участвует в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов;
- 7) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;
- 8) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах, негосударственных органах иностранных государств, если иное не установлено законодательством иностранных государств, уставными документами международных судебных органов и иных международных организаций или международными договорами РФ;
- 9) участвует в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания;
- 10) выступает в качестве представителя доверителя в налоговых правоотношениях.

Наряду с этим адвокат вправе оказывать иную юридическую помощь, не запрещенную законом. Для получения юридической помощи можно обратиться в любое адвокатское образование независимо от места жительства доверителя.

Юридическая помощь оказывается за плату, определяемую соглашением между адвокатом и клиентом, но в некоторых случаях она оказывается бесплатно, например гражданам Российской Федерации, среднедушевой доход которых ниже величины прожиточного минимума. В частности, помощь оказывается истцам в судах первой инстанции при ведении дел о взыскании алиментов; о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью; ветеранам Великой Отечественной войны по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью; гражданам при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий; гражданам, пострадавшим от политических репрессий, по вопросам, связанным с реабилитацией.



В Законе об адвокатуре содержится норма, согласно которой представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом.

Однако Конституционный Суд РФ, рассматривая данную норму, в Постановлении от 16 июля 2004 г. № 15-П указал, что государство, допуская в действующей системе правового регулирования возможность выступать в арбитражном суде в качестве представителей организаций штатных сотрудников либо адвокатов, а в качестве представителей граждан — иных, помимо адвокатов, лиц, оказывающих юридическую помощь, тем самым, по существу, не предъявляет особых требований к качеству предоставляемой юридической помощи и, следовательно, не гарантирует ее надлежащий уровень, а потому не вправе возлагать на организации обязанность выбирать в качестве представителей только адвокатов или содержать юристов в штате. Гарантируемые Конституцией РФ поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признание и равная защита различных форм собственности, право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, право каждого свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (ст. 8, 34; ч. 1 ст. 37) создают правовую основу для осуществления юридическими и физическими лицами (индивидуальными предпринимателями) деятельности по оказанию юридических услуг. К их числу относятся организации и частнопрактикующие юристы, предмет деятельности которых — осуществляемое на основании соответствующих гражданско-правовых договоров оказание юридической помощи другим организациям и гражданам, в том числе путем судебного представительства. Однако ч. 5 ст. 59 АПК РФ в системной связи с п. 4 ст. 2 Закона об адвокатуре лишает их возможности выполнять

взятые на себя по договору обязательства по представительству интересов клиента в арбитражном суде в случаях, когда клиентом является не гражданин, а организация. Это означает, что в данном случае законодатель избрал критерием для ограничения допуска к участию в качестве представителей в арбитражном процессе не квалификационные требования, связанные с качеством юридической помощи и необходимостью защиты соответствующих публичных интересов, а лишь организационно-правовую форму, в которой выступает участник судопроизводства, нуждающийся в юридической помощи. Между тем сама по себе организационно-правая форма участника судопроизводства (физическое либо юридическое лицо, гражданин либо организация) не предопределяет различия в условиях и характере оказываемой ему юридической помощи при представительстве в арбитражном процессе и не свидетельствует о существовании таких различий. Следовательно, вводящая названный критерий ч. 5 ст. 59 АПК РФ, притом что индивидуальные предприниматели и иные граждане в арбитражном процессе (а в гражданском процессе и организации) не ограничены в выборе представителя, не отвечает принципам соразмерности и справедливости, которые должны соблюдаться при ограничении в конституционно значимых целях свободы договоров, свободного использования своих способностей для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности. Тем самым нарушается и конституционный принцип юридического равенства, поскольку адвокаты и их объединения произвольно ставятся в привилегированное положение по отношению к частнопрактикующим юристам и организациям, предметом деятельности которых является оказание юридической помощи, включая представительство в суде. Таким образом, ч. 5 ст. 59 АПК РФ, в системной связи с п. 4 ст. 2 Закона об адвокатуре позволяющая организации выбирать представителя, не состоящего в ее штате, лишь из числа адвокатов и исключая право работников организаций и частнопрактикующих юристов, предметом деятельности которых является оказание юридической помощи, выступать в арбитражном суде по соглашению с другими организациями в качестве их представителей, в действующей системе правового регулирования не соответствует ст. 19 (ч. 1, 2), 46 (ч. 1), 55 (ч. 3) и 123 (ч. 3)

Конституции РФ. Таким образом, Конституционный Суд РФ при данном уровне правового регулирования счел нецелесообразным сохранение монополии адвокатов на представительство в арбитражном судопроизводстве. Согласно Федеральному закону от 31 марта 2005 г. № 25-ФЗ ч. 5 ст. 59 АПК РФ утратила силу.

Особым видом квалифицированной юридической помощи является помощь, оказываемая в рамках уголовного судопроизводства лицам, подозреваемым или обвиняемым в совершении преступления, их защитниками. Причем ч. 2 ст. 48 Конституции РФ связывает помощь защитника как процессуальной фигуры с деятельностью адвокатов — лиц, получивших в установленном порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

Примечательно, что, рассматривая дело по жалобе, касающейся права на выбор защитника в уголовном процессе, Конституционный Суд РФ в Постановлении от 28 января 1997 г. № 2-П указал, что по своему содержанию право на самостоятельный выбор адвоката (защитника) не означает право выбирать в качестве защитника любое лицо по усмотрению подозреваемого или обвиняемого и не предполагает возможность участия в уголовном процессе любого лица в качестве защитника. Закрепленное в ст. 48 (ч. 2) Конституции РФ право пользоваться помощью адвоката (защитника) является одним из проявлений более общего права, гарантированного ст. 48 (ч. 1) Конституции РФ каждому человеку, — права на получение квалифицированной юридической помощи. Поэтому положения ч. 2 ст. 48 Конституции РФ не могут быть истолкованы в отрыве и без учета положений ч. 1 этой же статьи. Гарантируя право на получение именно квалифицированной юридической помощи, государство должно, во-первых, обеспечить условия, способствующие подготовке квалифицированных юристов для оказания гражданам различных видов юридической помощи, в том числе в уголовном судопроизводстве, и, во-вторых, установить с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования и критерии. Участие в качестве защитника в ходе предварительного расследования дела любого лица по выбору подозреваемого или обвиняемого может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми профессиональ-

ными навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь.

Деятельность адвокатуры является важнейшим элементом реализации конституционной гарантии права на получение каждым квалифицированной юридической помощи, в том числе и потому, что адвокатура — независимая и самоуправляемая организация, которая не входит в систему государственных органов, действуя как правозащитный институт гражданского общества. Определяя основы отношений государства и адвокатуры, законодатель прямо установил, что адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов. Вмешательство в профессиональную деятельность адвоката, осуществляемую в рамках законодательства РФ, и препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещается. Как подчеркивает президент ФПА РФ Е. П. Семеняко, «...только независимый адвокат в состоянии без оглядки на власть предрержащих исполнять свои обязанности перед доверителем, а следовательно, и перед обществом как его представитель в области правоприменения и осуществления правосудия»<sup>1</sup>.

В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают независимость адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно, в случаях, предусмотренных законодательством РФ, а также при необходимости выделяют адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи. Каждому адвокату гарантируется социальное обеспечение, предусмотренное для граждан Конституцией РФ.

Наряду с этим из числа юристов, так или иначе участвующих в оказании юридической помощи гражданам и организа-

---

<sup>1</sup> Семеняко Е. Надеюсь, в Думе возобладает государственный подход // Российский адвокат. 2006. № 5. С. 11.

циям, только адвокатам на законодательном уровне вменена обязанность постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию.

Таким образом, оказание квалифицированной юридической помощи — важная публичная функция, благодаря которой обеспечиваются как защита прав личности, так и решение задач, стоящих перед правосудием<sup>1</sup>. По законодательству РФ исполнение указанной функции отнесено к компетенции адвокатов, и оказание квалифицированной юридической помощи является основным видом их деятельности.

## **1.2. Адвокатское право: понятие, предмет и метод. Адвокатско-правовые отношения и их субъекты**

В последнее время в России все большее внимание уделяется адвокатуре как одному из неотъемлемых атрибутов правового государства, в котором каждому человеку гарантировано право на получение квалифицированной юридической помощи. Развитие общественных отношений в области адвокатуры, обеспечения прав, свобод и законных интересов граждан и организаций позволило сделать вывод о формировании адвокатского права, в центре которого — институт адвокатуры, основным видом деятельности которой является реализация конституционных гарантий права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

В настоящее время адвокатское право можно рассматривать как комплексную отрасль системы российского права, как науку и учебную дисциплину. Все эти понятия тесно взаимосвязаны, однако каждое из них имеет специфическое содержание, свой предмет.

Необходимо заметить, что проблема деления права на отрасли являлась предметом плодотворных дискуссий в юридической науке начиная с 50-х гг. прошлого века. Вопрос об «основных» и «комплексных» отраслях единой системы

---

<sup>1</sup> См.: Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 6 марта 2008 г. № 428-О-П // Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. 2008. № 5.