

Б. Н. АЛЕЙНИКОВ, И. С. ЛАПАЕВ, Г. Р. ХАЛИТОВА

**Современная судебная реформа
и модернизация
адвокатской деятельности
в Российской Федерации**

АННОТАЦИЯ. В данной статье рассмотрены и выделены основные этапы реформирования адвокатской деятельности в России. Представлены и предложены основные перспективы развития адвокатской профессии. Сделан вывод о том, что адвокатская деятельность не может и не должна рассматриваться в отрыве от судебной власти. Нынешнее состояние адвокатуры ее будущее во многом будет зависеть от того, как будет реализована судебная реформа. Реформирование, которое длится в России двадцать пять лет, постепенно приводит адвокатскую деятельность в России к международным стандартам ее осуществления.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: судебная реформа, адвокатская деятельность, судебная власть, статус адвоката, юридическая помощь, медиация.

АЛЕЙНИКОВ БОРИС НИКОЛАЕВИЧ – кандидат юридических наук, профессор кафедры «Правосудие» ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет», заведующий Пензенским филиалом «Алейников и партнеры» Межрегиональной коллегии адвокатов г. Москвы» (e-mail: abn-7@mail.ru).

ЛАПАЕВ ИВАН СЕРГЕЕВИЧ – кандидат юридических наук, доцент кафедры «Правосудие» ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет» (e-mail: ifsel@yandex.ru).

ХАЛИТОВА ГАЛИЯ РАШИТОВНА – помощник заведующего Пензенским филиалом «Алейников и партнеры» Межрегиональной коллегии адвокатов г. Москвы» (e-mail: g.xalitova@mail.ru).

С принятием в 1993 году акта, закрепляющего основные начала государственности и общественного строя – Конституции, Российская Федерация выбрала для себя новую формацию: демократический путь развития с движением к правовому государству. Одним из базисных и системообразующих принципов последнего, как известно, выступает разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную.

Очевидно, что каждая из трех ветвей власти периодически находится в процессе реформирования. Динамичность нормативно-правовой базы, регламентирующей вопросы организации публичной власти, свидетельствует о наличии определенных проблем в ее функционировании, а также о

заинтересованности законодателя в поиске путей их преодоления. При этом, как правило, судебная власть выступает более консервативной и стабильной. Однако, как справедливо отмечено Л.В. Ляшенко, любой общественный реформаторский процесс не обходится без судебной реформы, в том числе и потому, что право по своей сути обладает мощным стимулирующим воздействием, оно способно отражать не только вектор общественных отношений, но и самым серьезным образом влиять на их характер, темпы и формы¹.

Важнейшая роль в процессе справедливого отправления правосудия, а значит, в защите прав человека и поддержании верховенства права, принадлежит адвокатам. Это при-

1 Ляшенко Л.В. Развитие адвокатской деятельности в условиях проведения судебной реформы в Российской Федерации: монография. М.: Юрлитинформ, 2014. С. 3.

знается и мировыми стандартами², которые являются ориентиром для изменения национального законодательства. Вместе с тем укоренившиеся проблемы отражают коллективную слабость юридической профессии, выражающуюся, в том числе, в высоком уровне обвинительных приговоров³. Указанная проблематика, вопросы оказания юридической помощи в целом определяют содержание дискуссии о необходимости реформирования адвокатской деятельности и адвокатуры.

Адвокатура является неотъемлемой частью правовой культуры страны и при защите в суде прав и свобод гражданина выступает важнейшим институтом гарантирования квалифицированной юридической помощи.

Концепция судебной реформы в РСФСР (далее — Концепция судебной реформы) была одобрена Постановлением Верховного Совета РСФСР в октябре 1991 года⁴. В данном документе было указано на необходимость глубоких преобразований в различных сферах для преодоления кризисных явлений в отечественной юстиции. Изначально предполагалось, что единый план строительства судебной власти будет проведен в один этап. Вместе с тем, сегодня абсолютно очевидно, что судебная реформа стала многоэтапной и приобрела перманентный характер.

Ключевые идеи Концепции судебной реформы нашли отражение в российской

Конституции⁵ (например: ст.ст. 46, 47, 48, гл. 7), а также в ряде иных нормативно-правовых актов, принимавшихся в России после ее одобрения (в процессуальных кодексах (АПК, ГПК, УПК), в Федеральном законе «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»). Одну из последних инициатив стоит особо отметить — это проект антикризисного плана, одобренный Президентом РФ В.В. Путиным, в котором, в частности, в отношении судебной системы указано на повышение прозрачности, качества кадровой работы, усиления независимости судей и их ответственности за неправосудные решения⁶.

В Концепции судебной реформы также отмечалось, что требуется резкое увеличение численности адвокатов, а также организация их деятельности, обеспечивающая «реальное расширение юридической помощи». Со времени принятия этого документа изменилось многое, а основные дискуссии о состоянии адвокатуры сводятся к рассуждению об условиях создания на рынке юридических услуг единой корпорации, объединяющей адвокатов и «свободных» юристов, вступающих в одни и те же правоотношения, но которые регулируются по-разному.

В настоящее время руководство страны, полагая, что деятельность адвокатуры не всегда бывает по максимуму эффективной,

2 Основные принципы, касающиеся роли юристов (Приняты в г. Гаване 27.08.1990 — 07.09.1990 восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями) // Доклад восьмого конгресса Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями. — Гавана, Куба, 27 августа — 7 сентября 1990 года. — С. 131–136; Рекомендация № R(2000)21 Комитета министров Совета Европы «О свободе осуществления профессии адвоката» (Принята 25.10.2000 на 727-ом заседании заместителей министров) // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс». — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=INT;n=2200>.

3 Становление сильной адвокатуры в Российской Федерации: отчет миссии Международной комиссии юристов, 2015 [Электронный ресурс] // International commission of jurists. — URL: <http://icj.wpengine.netdna-cdn.com/wp-content/uploads/2015/11/Russia-Towards-a-Stronger-Legal-Profession-Publication-2015-RUS.pdf> (дата обращения: 01.07.2016).

4 О Концепции судебной реформы в РСФСР: Постановление ВС РСФСР от 24.10.1991 № 1801-1 // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 44. Ст. 1435.

5 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

6 «Ведомости» узнали подробности нового антикризисного плана [Электронный ресурс] // Газета.Ру. — URL: http://www.gazeta.ru/business/news/2016/01/28/n_8176637.shtml (дата обращения 01.07.2016).

в том числе и по причине неоптимальной нормативно-правовой базы, запланировало разработку концепции регулирования рынка профессиональной юридической помощи, которую оказывают, в том числе, и адвокаты. В 2014 году Правительством России была утверждена государственная программа Российской Федерации «Юстиция»⁷.

Адвокатура — сравнительно новый социально-правовой институт в России: в 2016 году будет отмечаться ее 152-летие. Адвокатура появилась в нашей стране после судебной реформы 1864 года, проведенной императором Александром II, став ее самым либеральным и прогрессивным элементом. Однако после ряда радикальных реформ, проведенных большевиками после 1917 года, адвокатская деятельность на законодательном уровне была значительно ослаблена. В частности, были упразднены институты присяжной и частной адвокатуры. Однако сам институт представительства был сохранен.

Начатая в 1991 году реформа юридического сообщества в России и созданные в ее процессе замкнутые подсистемы судейского корпуса, прокуратуры, нотариата дали импульс формированию принципиально новых контуров адвокатуры и адвокатской деятельности. Состояние законодательной базы об адвокатской деятельности не отвечало требованиям правового государства, требовало изменений. В уголовном процессе роль адвоката была сильно ограничена.

С принятием Конституции в 1993 году, статьей 48 была установлена гарантия для любого на получение квалифицированной юридической помощи, а также помощь адвоката для задержанного, заключенного под стражу или обвиняемого в совершении преступления. В

период с 1993 по 2002 год защита вышеназванного конституционного права должным образом не была обеспечена. В течение этого времени механизм реализации данного права регулировался Законом СССР «Об адвокатуре в СССР»⁸ и Положением об адвокатуре в РСФСР⁹. Последнее «характеризуется избыточной правовой регламентацией», и что в будущем разработанном Законе «Об адвокатуре в РСФСР» должны быть отражены принципиальные положения, такие как, например, независимость адвокатуры, так говорила Концепция судебной реформы. Однако закон об адвокатуре был принят в России лишь только в 2002 году. Трудности в принятии закона об адвокатской деятельности были обусловлены необходимостью вписаться в канву судебной реформы.

Весной 2001 года в рамках проводимой в государстве судебной реформы Президентом Российской Федерации в Государственную Думу был внесен проект федерального закона об адвокатской деятельности и адвокатуре. Эта инициатива получила законодательное закрепление в 2002 году с принятием Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹⁰ (далее — ФЗ-63). Необходимо добавить, что на сегодняшний день реализация положений ФЗ-63 осуществляется в совокупности с применением иных нормативно-правовых актов (в том числе законов субъектов Российской Федерации), которые в совокупности обеспечивают регулирование адвокатской деятельности на территории России.

Это был долгожданный закон, принятие которого ознаменовало реформирование адвокатской деятельности и адвокатуры и начало

7 Об утверждении Государственной программы Российской Федерации «Юстиция»: Постановление Правительства РФ от 15.04.2014 № 312 (ред. от 23.04.2016) // СЗ РФ. 2014. № 18 (часть II). Ст. 2158.

8 Об адвокатуре в СССР: Закон СССР от 30.11.1979 // Ведомости ВС СССР. 1979. № 49. Ст. 846.

9 Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 02.06.2016) // СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

10 Мирзоев Г.Б. Предисловие к книге В.И. Сергеева «Адвокат и адвокатура». М.: Юнити, 2003. С. 3–5.

принципиально нового этапа ее развития. В данном законе юридически закреплено отнесение адвокатуры к институтам гражданского общества и «поручение» ей выполнять определенные публично-правовые функции. Иными словами, ФЗ-63 был призван обеспечить в рамках воплощения в жизнь судебной реформы в России правовое регулирование вопросов адвокатской деятельности. Был обозначен главный субъект реализации конституционного права на получение населением квалифицированной юридической помощи.

В соответствии с этим законом адвокатура подчеркнута была отделена от государства: она не вошла ни в систему органов государственной власти, ни в систему органов местного самоуправления. По мнению Г. Б. Мирзоева, фиксация в ФЗ-63 независимости адвокатуры от государства — это важнейшее достижение в правовом регулировании этого института (ранее предлагалось «отдать» адвокатуру под контроль Министерства юстиции)¹¹.

Одной из главных целей принятия ФЗ-63 являлась необходимость приведения в соответствие данного института международным стандартам. Стандарты деятельности адвокатов и адвокатуры содержатся в ряде международных документов¹², к ним относятся, в частности, принцип независимости адвокатуры. Последний выражается не только в независимости адвокатских образований, но и в независимости адвоката в своей работе. Ст.18 ФЗ-63 запрещает вмешиваться в адвокатскую деятельность либо ей препятствовать каким бы то ни было способом.

В советских законах не было определения понятия «адвокатская деятельность», что приводило к достаточно широкому толкованию участия во всех сферах жизнедеятельности государства адвокатского сообщества. Этот недостаток был исправлен в ФЗ-63, согласно статье 1 которого адвокатская деятельность определяется как комплекс действий профессионального юриста, обладающего определенным статусом, по оказанию квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Необходимо подчеркнуть, что в современных отечественной науке, законодательстве и судебной практике нет принципиальных разногласий по поводу понятия адвокатской деятельности, которая носит публично-правовой характер¹³ и должна «основываться на осознании адвокатом социальной значимости своей профессии, глубоком знании объективного права, закона, содержании субъективных конкретных прав, тенденций развития законодательства, достижений юридической науки, положений правоприменительной практики, на умениях и навыках в избрании и добросовестном исполнении не запрещенных законом способов и средств защиты прав, стремлению к саморазвитию, повышению своей квалификации и мастерства, нетерпимости к коррупционному поведению и неукоснительному соблюдению принципов и норм профессиональной этики»¹⁴.

Раскрывая в статье 2 понятие «адвокат», законодатель характеризует его как лицо,

11 Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) (вместе с «Протоколом [№ 1]» (Подписан в г. Париже 20.03.1952), «Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней» (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), «Протоколом № 7» (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) // СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 163.

12 Постановление Конституционного Суда РФ от 23.12.1999 № 18-П // СЗ РФ. 2000. № 3. Ст. 353.

13 Демерзов Н.В., Алейников Б.Н. Права и свободы человека и гражданина: содержание и соотношение понятий // Права и свободы человека и гражданина и адвокатская деятельность : Международная научно-практическая конференция, январь 2014 : сборник статей. — Пенза: Приволжский дом знаний, 2014. С. 9.

14 О федеральной целевой программе «Развитие судебной системы России на 2002 – 2006 годы»: Постановление Правительства РФ от 20.11.2001 № 805 (ред. от 06.02.2004) // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4623.

которое в соответствии с ФЗ-63 приобрело право осуществлять адвокатскую деятельность и статус адвоката. Подчеркнуто, что адвокат по правовым вопросам выступает профессиональным и независимым советником. Однако далее по тексту ФЗ-63 можно встретить лишь положения, раскрывающие порядок приобретения статуса адвоката, а о процедуре приобретения права на осуществление адвокатской деятельности не сказано ни слова.

Новый этап судебной реформы, начатый с принятием Правительством РФ Федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России на 2002 — 2006 годы»¹⁵, ознаменовал качественно новый этап реформы на законодательном уровне.

Ряд важнейших изменений, которые касаются статуса адвоката, а также изменения членства в адвокатских палатах, были внесены Федеральным законом от 20 декабря 2004 г. № 163-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹⁶. Изменения, в частности, ограничили право адвокатов на замещение государственных/муниципальных должностей и указали на возможность совмещения адвокатской деятельности с работой в адвокатских образованиях.

Следует отметить, что эффективность деятельности адвоката определяется непосредственно наличием определенных гарантий в законодательстве, которые должны обеспечивать беспрепятственное исполнение адвокатской деятельности. При этом гарантии адвокатской деятельности (к примеру, гарантии защиты адвокатской тайны, иммунитета от допроса в суде) изложенные в ст. ст. 8, 18 ФЗ-63, являются новеллой в российской адвокатуре. Записанные гарантии обращены

к неопределенному кругу лиц, организациям, а также к правоохранительным органам.

Адвокатская деятельность не подчинена никаким посторонним влияниям, свобода адвоката ограничена лишь волей доверителя, права и интересы которого он защищает или представляет. ФЗ-63 приводит примерный, открытый перечень видов деятельности при оказании юридической помощи. Данный перечень основательно расширен в сравнении с кругом вопросов, которыми мог заниматься адвокат, согласно Положению об адвокатуре в РСФСР. Следует отметить, что в соответствии с указанным Положением также, кроме своего прямого назначения, адвокаты должны были читать публичные лекции, как правило, по тематике социалистической законности, так как распространение правовых знаний входило в их обязанности.

В ст. 2 ФЗ-63, кроме «устоявшихся» видов юридической помощи, чем, к примеру, является участие адвоката в уголовном процессе в качестве защитника, записаны и иные, отражающие нынешние экономические и политические российские условия, к примеру, представительство в налоговых правоотношениях.

ФЗ-63 регулирует основы деятельности адвокатов, в остальном она регулируется кодексами этики, т.е. внутрикорпоративными нормами. Кодекс профессиональной этики адвоката принят в 2003 году. Необходимость соблюдения правил, записанных в вышеназванном Кодексе, содействует повышению качества юридических услуг, в том числе их нравственного начала, а также создает условия для обеспечения допуска населения к этим услугам.

Несмотря на прямое закрепление перечня полномочий адвокатов в уголовно-процессуальном законодательстве, в жизни многие адвокаты остаются ограниченными на

15 О внесении изменения в статью 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: Федеральный закон от 28.10.2003 № 134-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 44. Ст. 4262.

16 О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации: Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6725.

этапах предварительного расследования и судебного разбирательства. Все это отрицательно влияет на принятие законного и обоснованного судебного акта. В связи с этим для реализации целей судебной реформы необходимо изменить правоприменительную практику, повысить роль и авторитет защитника в этой сфере.

Юридическая помощь — это важнейшее направление деятельности и первоочередная задача для адвокатов. ФЗ-63 не ограничивает список видов юридической помощи, так как это могло бы ограничить права граждан. Если Положение об адвокатуре в РСФСР только перечисляло отдельных граждан, которые могли претендовать на бесплатную юридическую помощь, ФЗ-63 в редакции 2002 года ввел обязательное условие — у названных категорий граждан среднедушевой доход должен быть ниже величины прожиточного минимума. Этот минимум устанавливался законом субъекта Федерации.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что ФЗ-63 стал основой для реализации права каждого на квалифицированную юридическую помощь, которое имеет конституционное происхождение.

Судебная реформа на третьем этапе предполагала в том числе, необходимость комплексного решения определенных проблем. Это доступность, открытость и прозрачность правосудия, повышение доверия к правосудию у общества, а также эффективность рассмотрения дел и решения проблем организации условий для правосудия. Эти проблемы были отчасти разрешены в 2011 году.

Поправки, внесенные в ФЗ-63 в 2011 году, были подготовлены в связи с принятием Федерального закона «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»¹⁷ (далее — ФЗ-324). Названный закон компен-

сировал и восполнил законодательный пробел в гражданско-правовой сфере оказания бесплатной юридической помощи.

В программе «Развитие судебной системы России на 2007–2012 годы» также указано, что одним из ее ожидаемых конечных результатов станет запрет на участие адвокатов — супругов, родственников или свойственников судей. Авторы программы предполагали, что это правило будет способствовать устранению условий, которые порождали коррупцию в судах.

Сегодня центр тяжести в деятельности адвокатуры переносится в сферу правового обслуживания бизнес-структур. Наблюдается становление так называемой корпоративной адвокатуры. Как справедливо отмечает Е.В. Семьянов¹⁸, организация деятельности адвокатских образований по принципу бизнес-корпораций сделает адвокатуру нашей страны конкурентоспособной как на внутреннем рынке, так и на внешнем. В связи с этим считаем перспективным медиативное направление деятельности адвоката, так как оно способствует наибольшему снижению издержек при разрешении споров между крупными финансовыми субъектами.

Адвокат может использовать элементы медиации, которые направлены на мирное разрешение спора, а также участвовать в процедуре медиации как представитель спорящей стороны, либо быть наблюдателем в медиативном процессе по инициативе медиатора, или напрямую быть медиатором.

Более широкая реализация функций медиаторов вероятна как раз через профессиональное адвокатское сообщество посредством создания объединений с участием адвокатов-медиаторов.

Резюмируя сказанное, следует отметить, что состояние законодательной базы об адво-

17 О федеральной целевой программе «Развитие судебной системы России» на 2007 – 2012 годы: Постановление Правительства РФ от 21.09.2006 № 583 (ред. от 01.11.2012) // СЗ РФ. 2006. № 41. Ст. 4248.

18 Семьянов Е.В. Современные тенденции развития организации российской адвокатуры // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2011. № 3. С. 153–157.

катской деятельности в 1991 году, в начале судебной реформы, давало адвокатам минимум возможности по защите интересов своих доверителей, не отвечало состязательному характеру судопроизводства и требовало изменений. В уголовном процессе роль адвоката была крайне ограничена. Результатами модернизации адвокатской деятельности в условиях проведения судебной реформы по состоянию на 2016 год стали: а) принятие Федерального закона от 31.05.2002 года № 63-ФЗ (с изменениями и дополнениями), которым определено понятие «адвокатская деятельность» и установлены новые формы ее организации, цели, задачи и принципы работы адвокатов; б) принятие в 2003 году Кодекса профессиональной этики адвоката (с изменениями и дополнениями), устанавливающего «обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности,

основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, на международных стандартах и правилах адвокатской профессии, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности»; в) принятие УПК РФ в 2001 году (с изменениями и дополнениями), ст.ст. 49-53 которого регламентируют статус и характер деятельности защитника в уголовном судопроизводстве.

Сегодня, очевидно, что адвокатура и адвокатская профессия находятся на перепутье, их будущее будет зависеть от того, как будет реализована судебная реформа. Реформирование, которое длится в России вот уже двадцать пять лет, преодолевая на своем пути проблемы, постепенно претворяется в жизнь. Вместе с тем, на каждом своем новом этапе, адвокатура должна отражать консолидированную позицию законодателей, ученых, практиков, граждан.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Демерзов Н. В., Алеиников Б. Н. Права и свободы человека и гражданина: содержание и соотношение понятий // Права и свободы человека и гражданина и адвокатская деятельность: Международная научно-практическая конференция, январь 2014: сборник статей. Пенза: Приволжский дом знаний, 2014.
2. Ляшенко Л.В. Развитие адвокатской деятельности в условиях проведения судебной реформы в Российской Федерации: монография. М.: Юрлитинформ, 2014.
3. Мирзоев Г. Б. Предисловие к книге В. И. Сергеева «Адвокат и адвокатура». М.: Юнити, 2003.
4. Семьянов Е. В. Современные тенденции развития организации российской адвокатуры // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2011. № 3.

BIBLIOGRAFIJA

1. Demerzov N. V., Aleinikov B. N. Prava i svobody cheloveka i grazhdanina: sodержanie i sootnoshenie poniatii // Prava i svobody cheloveka i grazhdanina i advokatskaia deiatel'nost': Mezhdunarodnaia nauchno-prakticheskaia konferentsiia, ianvar' 2014: sbornik statei. Penza: Privolzhskii dom znani, 2014.
2. Liashenko L.V. Razvitie advokatskoi deiatel'nosti v usloviiakh provedeniia sudebnoi reformy v Rossiiskoi Federatsii: monografiia. M.: Iurilitinform, 2014.
3. Mirzoev G.B. Predislovie k knige V.I. Sergeeva «Advokat i advokatura». M.: Iuniti, 2003.
4. Sem'ianov E. V. Sovremennye tendentsii razvitiia organizatsii rossiiskoi advokatury // Vestnik Federal'noi palaty advokatov RF. 2011. № 3.