**Министерство образования Российской Федерации**

САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ПРАВА

**КАФЕДРА ПРАВОСУДИЯ И ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА**

ДИСЦИПЛИНА: ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

**КУРСОВАЯ РАБОТА**

АДВОКАТЫ, ИХ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ

Выполнил: студент 1 курса 115 группы Института юстиции СГАП

Клочко Д.Н.

Научный руководитель:

преподаватель

Якушева С.Е.

Саратов 2002г.

ПЛАН

Введение:

Основные задачи адвокатуры, определение и место адвокатуры в системе правоохранительных органов.

1. права и обязанности адвокатов согласно судебной реформе 1864 года.
2. история становления и развития адвокатуры до 1979 года.
3. организация адвокатуры на современном этапе (коллегии адвокатов, общее собрание, президиум, ревизионная комиссия), юридические консультации и вопрос сохранения в них личных тайн граждан, проблемы оплаты труда адвокатов.
4. права и обязанности адвокатов согласно Положению об Адвокатуре от 20 ноября 1980 года.
5. права и обязанности адвокатов по ГПК РСФСР и УПК РФ.
6. не процессуальная деятельность защитника.

Заключение:

взаимоотношения адвокатуры с государственными органами; о проекте нового "Закона об адвокатуре".

Библиография

Введение

Защита нужна для того, чтобы не допустить следственных и судебных ошибок особого рода: привлечения к уголовной ответственности, предания суду и осуждения невинного либо осуждения виновного по закону, предусматривающему ответственность за более тяжкое преступление, чем в действительности им совершенное или назначения чрезмерно сурового наказания, а также в других случаях.

Устранение таких ошибок является прерогативой должностных лиц и органов, ответственных за производство по уголовному делу либо осуществляющих надзорные полномочия. Задача же защитника состоит в том, чтобы своими ходатайствами, жалобами, возражениями, объяснениями обращать внимание компетентных должностных лиц на допущенные следственные и судебные ошибки и требовать их устранения.

Адвокатура - это профессиональное объединение граждан, осуществляющее в установленном законом порядке защиту на предварительном следствии, дознании, в суде по уголовным делам, кроме того, осуществляющее представительство интересов истцов и ответчиков по гражданским делам. Адвокатура является общественной самоуправляющейся организацией, призванной на основе закона оказывать населению и организациям юридическую помощь путем консультирования по правовым вопросам, составления разного рода документов и деловых бумаг[[1]](#footnote-1).

Адвокатской деятельностью является юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе физическим и юридическим лицам путем правового консультирования, организации защиты или представительства интересов в конституционном, гражданском, арбитражном, административном и уголовном судопроизводстве, предоставления иных видов юридической помощи в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Адвокатура выполняет правоохранительные функции, однако, она не является правоохранительным органом, т.к. у адвоката нет полномочий по принуждению за соблюдением чьих-либо прав, он действует на принципиально иной основе: в уголовном процессе он - защитник, т.е. защищает, а в гражданском судопроизводстве он – представитель, т.е. представляет интересы той или иной стороны.

Обращая внимание в своих ходатайствах на грубые нарушения законности, допущенные сотрудниками милиции или следователями, адвокаты способствуют не только устранению ошибок по конкретному делу, но и улучшению стиля работы правоохранительных органов.

Успешный выбор и реализация защиты обвиняемого во многом зависит от профессионального мастерства адвоката, от его умения анализировать материалы дела, вести допрос, формулировать вопросы к экспертам. В распоряжении защитника находятся различные средства, с помощью которых он спорит с обвинением. Он может, в частности:

- обращать внимание суда на недостаточность доказательств, положенных в основу обвинения;

- указывать на неисследованность версии, опровергающей или ставящей под сомнение версию обвинения;

- опровергать обвинение путем критики лежащих в его основе доказательств;

- доказывать факты, несовместимые с теми, которыми обосновано обвинение.

Выбор способа действий зависит от защитника, который должен учитывать доказательственную ситуацию по делу.

Однако следует подчеркнуть, что защита обвиняемого ни при каких обстоятельствах не может превращаться в защиту преступления. Адвокат не может по просьбе обвиняемого прибегать к незаконным методам защиты, несоответствующим правилам процесса. Из деятельности адвоката совершенно исключены подтасовка фактов, их искажения, подговор свидетелей или постановка им наводящих вопросов.

В соответствии со статьей 49 УПК РФ адвокат не может отказаться от принятой на себя защиты. Он не только не вправе использовать свою информацию во вред подзащитному, но и прямо обязан в силу односторонности выполняемой им функции максимально использовать предусмотренные законом средства и способы для выяснения всего, что оправдывает обвиняемого или смягчает его ответственность.

В силу специфики функций, возложенных на адвокатуру, ее альтернативности органам государственной власти, отношение к ней менялось в различные периоды истории России. Поэтому, прежде чем перейти к рассмотрению актуальности вопросов полномочий и обязанностей Адвоката, небезынтересно будет обратить внимание на историю становления и развития этого института в нашей стране. Путь становления российской адвокатуры был сложным, предпринимались различные поиски лучших форм и способов организации адвокатуры.

При самодержавии развитие адвокатской деятельности тормозилось нежеланием государства разрешить создание профессиональных адвокатских объединений. Все цари, от Петра I до Николая I, были настроены решительно против создания в России адвокатской корпорации западного образца. В течение всего дореформенного периода правовые представители были аморфной группой без соответствующего профессионального обучения, организации и названия. Адвокатской практикой занимались в основном государственные служащие невысокого ранга в свое свободное время или находясь в отставке.

**Права и обязанности адвокатов согласно судебной реформе 1864 года.**

Права адвокатов согласно судебной реформе 1864 года.

* Право присяжных поверенных на корпоративное устройство; оно выражалось в том, что поверенные каждого округа судебной палаты сами из своей среды избирали совет (самое большое право, однако остальные права как отдельных лиц членов сословия были немногочисленны).

**Гражданский процесс**

* Монопольное право на получение доверенностей на хождение по чужим «тяжебным делам», но это право так и не было реализовано, т.к. находилось в зависимости от «признания Госсоветом по представлению министра юстиции достаточным числа присяжных поверенных, имеющих жительство в известной местности», что, как известно, так и не состоялось.
* Право вести гражданские дела во всех судебных установлениях без получения свидетельств на право ходатайства по чужим делам[[2]](#footnote-2).
* Право удостоверять своё полномочие в общих судебных местах не только доверенностью, «засвидетельствованной в установленном порядке, но и доверенностью, в которой подпись доверителя засвидетельствована полицией, нотариусом или мировым судьёй, а также словесным объявлением доверителя и поверенного, записанным в журнале суда».
* Право предавать друг другу состязательные по гражданским делам бумаги без посредства судебных приставов или рассыльных.
* Право быть защитником лиц, обвиняемых в государственных преступлениях и судимых в Верховном уголовном суде.
* Право передать защиту, возложенную на присяжного поверенного, только с согласия суда или подсудимого, а иначе это было равносильно отказу от защиты[[3]](#footnote-3).
* Право передать своему доверителю, по взаимному с ним согласию, совершения тех или иных судебных действий, которые не требовали особой отчётности или знаний.
* Гонорар оговаривался письменным соглашением с доверителем; при отсутствии соглашения - вознаграждение определялось специальной таксой, которую планировали издавать один раз в три года.
* Право получения вознаграждения за ведение дел по таксе[[4]](#footnote-4), если между присяжным поверенным и доверителем не было заключено особое соглашение.
* Право в любое время отказаться от ведения взятого к своему производству дела, но при этом он обязан был принять все необходимые меры для ограждения интересов доверителя до того времени, пока тот не изберёт себе нового поверенного. При таких обстоятельствах (отказе от ведения дела) Адвокат обязан был возвратить доверителю все полученные от него или по его доверенности документы и бумаги, в том числе и собранные самим Адвокатом[[5]](#footnote-5).
* Право отказаться от производства дела, назначенного советом или председателем судебного места, только представив достаточные причины[[6]](#footnote-6).
* Право на получение вознаграждения, даже когда дело кончилось миром, если производство по делу уже было ими начато.
* Адвокаты имели право взыскивать в судебном порядке, причитающиеся им по условию или по таксе, вознаграждение, если оно не было уплачено. Они могли предупреждать доверителей о своём намерении предъявить к ним иск, если они к определённому сроку не уплатят вознаграждение добровольно. Но это предупреждение должно быть выражено «в приличной форме, без угроз и оскорблений».

**Уголовный процесс**

* Право представлять обвиняемого (подзащитного или подсудимого) в суде.
* Для пользы обвиняемого адвоката могли допустить к участию в предварительном следствии (для разъяснения «весьма сложных юридических вопросов[[7]](#footnote-7)»)
* Адвокаты имели право взыскивать в судебном порядке, причитающиеся им по условию или по таксе, вознаграждение, если оно не было уплачено. Они могли предупреждать доверителей о своём намерении предъявить к ним иск, если они к определённому сроку не уплатят вознаграждение добровольно. Но это предупреждение должно быть выражено «в приличной форме, без угроз и оскорблений».

Обязанности адвокатов согласно судебной реформе 1864 года.

* Присяжные поверенные обязаны были принести присягу, где они клялись соблюдать закон, а советы обязаны были следить за точным его исполнением[[8]](#footnote-8).
* Адвокаты обязаны были избирать место жительства в одном из городов округа той судебной палаты, к которой были приписаны[[9]](#footnote-9). Только в пределах этого округа они могли принимать на себя «хождение по чужим делам» во всех судебных местах. Но закон допускал одно исключение – когда дело, начатое в одном судебном округе, переносилось в другой (например, вследствие кассационного решения) тогда Адвокат подчинялся совету присяжных поверенных того места, где шло производство по делу. Но если он должен был уехать в другой город для ходатайства по делу, то присяжный поверенный обязан был все находящиеся у него дела передать (с согласия доверителя) другим присяжным поверенным[[10]](#footnote-10).
* В заявлении о принятии в Адвокатуру присяжный поверенный обязан был указать избранный им город[[11]](#footnote-11). Но пока не было объявлено комплекта, присяжный поверенный имел право вести судебные дела и в других судебных округах.
* В обязанности входило ведение списка дел, которые ему поручались (как подлежащие, так и не подлежащие действию таксы), и предоставление его в совет по первому требованию[[12]](#footnote-12).
* Звание присяжного поверенного не совмещалось с действительной службой, так как он должен быть не зависим от начальства. В 1869 году был поднят вопрос о том, может ли присяжный поверенный заниматься торговлей, но решение этого вопроса было отложено. В 1873 году Петербургский совет установил, что комиссионерство или посредничество несовместимо с достоинством присяжного поверенного[[13]](#footnote-13); также несовместимым со званием Адвоката признавались должности члена земской управы[[14]](#footnote-14) и нотариуса[[15]](#footnote-15).

**Гражданский процесс**

* Адвокат обязан быть осмотрительным, разборчивым и строгим в выборе своих дел, не под каким требованием не соглашаться поддерживать недобросовестные требования и отклонять от себя всякое дело сомнительной честности, всякое дело, которое может нарушить его достоинство. Адвокат отвечает за всё, что требует от суда[[16]](#footnote-16). По решению того же Московского совета «личная жизнь присяжных поверенных должна находиться под контролем корпорации, которая следила за тем, чтобы они не совершали поступков, роняющих нравственное достоинство носимого ими звания[[17]](#footnote-17).
* Вопрос об ответственности присяжных поверенных за принятие к своему производству несправедливого иска впервые возник в связи с нашумевшим в своё время делом присяжного поверенного А.В. Лиховцева, которого обвинили в принятии заведомо безнравственного дела и в том, что он, понимая это (безнравственность требований своего доверителя), отстаивал их на суде. Совет присяжных поверенных обвинил его, установив трёхмесячный интердикт (запрет заниматься Адвокатской деятельностью). Судебная палата увеличила наказание до максимума, исключив его из сословия присяжных поверенных. Но правительственный сенат единогласно оправдал его[[18]](#footnote-18).
* Присяжный поверенный обязан был принять к своему производству любое дело, назначенное советом или председателем судебного места[[19]](#footnote-19).

Обязанностями Адвоката в гражданском процессе также являлись следующие:

* 1. обязанность составлять исковые заявления в соответствии с данной ему доверенностью и затем явиться в суд, так как в противном случае ответчик мог просить о прекращении дела.
  2. обязанность подать апелляционный отзыв[[20]](#footnote-20).

**Уголовный процесс**

* Обязанность присяжных поверенных – защита подсудимых в уголовном процессе по избранию либо по назначению председателей общих судебных мест[[21]](#footnote-21).
* В отношении принятия уголовной защиты Правительственный сенат высказался следующим образом: «Устав уголовного судопроизводства 1864 года, основанный на обвинительном начале, предполагает, как непременное условие, участие двух лиц: защитника и обвинителя, и возложить на защитника обязанность способствовать на судебном следствии уяснению обстоятельств дела в интересах обвиняемого. Вследствие чего защитнику ни в коем случае не может быть поставлено в вину принятие на себя защиты такого лица, в виновности которого он не сомневается. Кроме того, до окончания судебного следствия защитник часто не имеет возможности дать положительный ответ на вопрос о том, виновен ли подсудимый во взводимом на него преступлении[[22]](#footnote-22)».
* Вопрос о том, может ли защитник участвовать в предварительном следствии был рассмотрен, но этот вопрос так и не получил своего разрешения (В 1882 году этот вопрос рассматривался Петербургским советом). Хотя закон не предусматривает участие защитника в предварительном следствии, но содействие со стороны Адвоката подсудимому в этот период движения дела во многих случаях представляется необходимым: нередко в уголовном деле возникают весьма сложные юридические вопросы, которые сам подсудимый не может ни решить, ни понять[[23]](#footnote-23).
* Защиты по назначению суда часто ставили Адвокатов в сложное (трудное) положение. Так, он обязан был защищать лицо, в виновности которого он не сомневался. Защитник по назначению не имел права признавать подсудимого виновным, если сам подсудимый этого не признавал, но всё это не означало, что защитник должен был поддерживать любое заявление подсудимого. Задача защитника, назначенного судом, состояла в том, чтобы извлечь из дела, сгруппировать и представить все обстоятельства, которые говорили бы в пользу подсудимого, то есть опровергали бы обвинения или ослабляли его силу. Такие обстоятельства почти всегда можно было найти в любом деле.
* Присяжный поверенный обязан был до заседания непременно увидеться с подсудимым, несмотря даже на то, что дело, по данным предварительного следствия, представлялось не сложным и ясным, так как на суде оно может получить совершенно другой характер и подсудимый может изменить свои показания[[24]](#footnote-24).
* Присяжный поверенный обязан был объясниться с подзащитным наедине, прочитать следственное производство по делу и в случае необходимости просить суд вызвать новых свидетелей или экспертов. Таким образом, посещение Адвокатом подзащитного было признано обязанностью защитника.
* Одной из главных обязанностей присяжного поверенного сообщение доверителю по первому его требованию сведений о положении дела.

Адвокаты имели право взыскивать в судебном порядке, причитающиеся им по условию или по таксе, вознаграждение, если оно не было уплачено. Они могли предупреждать доверителей о своём намерении предъявить к ним иск, если они к определённому сроку не уплатят вознаграждение добровольно. Но это предупреждение должно быть выражено «в приличной форме, без угроз и оскорблений».

**История становления и развития адвокатуры с 1864 до 1979 года**

Судебная реформа 1864 года заложила основы компетентной и самоуправляемой организации адвокатов. Сформировалась адвокатская профессия, обладавшая как западными, так и традиционно русскими чертами.

Адвокаты подразделялись на две группы: присяжных поверенных - корпорацию, дававших профессиональную присягу адвокатов; и частных поверенных,- занимавшихся адвокатской практикой индивидуально. Присяжные поверенные играли среди адвокатов ведущую роль и набирались из наиболее образованной части русской элиты. Обязательным условием вступления являлся оконченный университетский курс юридических наук и не менее 5 лет работы в судебном ведомстве. Профессиональные объединения присяжных поверенных организовывались по территориальному признаку. Совет и Общее собрание являлись органами самоуправления.

В отличие от присяжных поверенных, имевших право выступать в любом суде Российской империи, частные поверенные могли выступать только в судах, выдавших им такое разрешение. Законодательство, регулирующее деятельность частных поверенных, сохраняло их дореформенный статус. Все вопросы, касавшиеся деятельности частных адвокатов, включая членство и дисциплинарные вопросы, решались в первую очередь судами. Более общий контроль осуществлялся Министерством Юстиции. Работа адвоката заключалась в ведении тяжб и выступлениях перед судом и подготовке документов по уголовным и гражданским делам. С 1890 года стала развиваться коллективная форма работы в виде юридических консультаций.

3 марта 1890 года был принят закон, ограничивающий допуск в адвокатуру евреев. Принятие дискриминирующего евреев закона было тем редким случаем, когда присяжные поверенные не выступили с коллективным протестом против введенного сверху ограничения их полномочий.

Сразу после падения старого режима были отменены все ограничения на прием евреев, а 1 июня 1917 года Временное правительство приняло закон, позволяющий заниматься адвокатской практикой женщинам.

Смена политической власти в России привела к изменению направления развития адвокатуры. Марксистская теория порвала с вековой традицией, согласно которой на правовую систему налагались этические ограничения. Право стало истолковываться как продолжение политической власти, а правовые институты становились инструментами, которые пролетариат использовал так, как он считал нужным.

Каково же было отношение большевиков к адвокатуре? Многие выдающиеся революционеры досконально знали тонкости адвокатской профессии, т.к. практиковала в качестве адвокатов при старом режиме. П. Красиков, Н. Крестинский, П. Стучка, Д. Курский, да и сам Ленин были до революции членами адвокатуры. После получения диплома юриста в Санкт-Петербурге в 1891 году в возрасте 21 года без особого энтузиазма проработал в течение полутора лет помощником адвоката в провинциальном городе Самаре. Будучи под началом присяжного поверенного Хардина, он провел всего 10 дел о незначительных преступлениях, и во всех случаях его клиенты были осуждены[[25]](#footnote-25).

Придя к власти, большевики поняли, что тактика работы в зале суда, оказавшая большую помощь в разоблачении и ослаблении системы царизма, может быть использована и против нового режима.

24 ноября 1917 года был принят Декрет о суде, который упразднял адвокатуру, прокуратуру, отделы уголовных расследований и практически всю судебную систему. И если большинство юридических учреждений должно было быстро реорганизоваться на революционных началах, то адвокатской корпорации законодательство замены не предусматривало. Интересы личности в суде было разрешено представлять любому, обладающему гражданскими правами, не опороченному гражданину.

Издание нового Декрета N 2 о суде не привело к немедленной замене старой адвокатуры коллегиями правозащитников. Декрет N 2 предписывал создание при местных советах коллегий правозащитников, но он не оговаривал того, какими они должны быть и не обязывал местные советы исполнять его положения.

На первом Всероссийском съезде комиссаров юстиции в Москве в апреле 1917 года было принято решение об установлении для правозащитников государственных окладов, разорвавшая таким образом связь материального свойства между адвокатом и его клиентом. Однако остался нерешенным вопрос о том, каким образом полностью содержащийся на окладах адвокатский корпус будет финансироваться из и без того скудной государственной казны.

Распад старой правовой системы привел к массовому уходу из адвокатской корпорации.

30 ноября 1918 года ВЦИК принял Положение "О народном суде", которое заменило существовавшие законы о судах и адвокатуре. Коллегии правозащитников заменялись коллегиями с еще более неудобоваримым названием - коллегия обвинителей, защитников и представителей сторон в гражданском процессе. Члены новых коллегий становились государственными служащими на окладе, назначаемыми местными советами, причем размер окладов приравнивался к размерам судей народных судов. Клиенты должны были вносить плату за услуги на счет Комиссариата юстиции, из бюджета которого предполагалось выплачивать зарплату.

Закон запрещал гражданам обращаться за юридической помощью к адвокату лично. Необходимые прошения и по уголовным и по гражданским делам должны были направляться руководству коллегии или в суд, и тогда эти инстанции назначали адвокатов. Таким образом, государство приобретало возможность влиять на дело еще до рассмотрения его в суде. О саморегулировании коллегий в законе не упоминалось[[26]](#footnote-26).

С 1918 года защитника, за редким исключением, перестали допускать к участию в предварительном следствии. Если по Декрету N 2 о суде присутствие адвоката разрешалось на слушаниях всех уголовных дел в народных судах, то по Положению "О народном суде" 1918 года судьи имели право не допускать защитника в суд с целью представления интересов клиента, за исключением небольшого числа случаев, когда присутствовал государственный обвинитель или когда дело рассматривалось судом в составе 6 заседателей.

29 июня 1920 года Третий всероссийский съезд работников юстиции утвердил план привлечения адвокатов к трудовой повинности. Вместо коллегии обвинителей и защитников была введена система, в соответствии с которой юристы, работавшие в частных или государственных учреждениях, периодически привлекались к ведению дел на основе обязательной трудовой повинности. Это означало ликвидацию адвокатской корпорации.

Ничтожное число консультантов, работавших в местных отделах юстиции, не могло удовлетворить потребности населения, что привело к распространению подпольной адвокатской практики.

Новый закон об адвокатуре, вышедший в середине 1922 года, предусматривал возрождения института защитника в каждой губернии. Но об организации общероссийской коллегии адвокатов в законе не говорилось. Обязанность надзора возлагалась на суды и прокуратуру, куда без промедления должны были высылаться стенограммы всех заседаний коллегий. Как и до революции, делами губернских коллегий должен был руководить президиум, избираемый на определенный период общим собранием. Частная адвокатская практика законом в целом не регулировалась. За государственными органами закреплялось право исключать адвокатов из корпорации.

Значительное большинство членов новых коллегий были так называемыми буржуазными специалистами - членами профессиональной корпорации, получившими образование при царском режиме. Цифры за 1923 год свидетельствуют, что приблизительно 75% всех вступивших в коллегии получили высшее юридическое образование в царских учебных заведениях.

Партия начала вводить в состав коллегий коммунистов, пытаясь установить таким образом контроль за деятельностью корпорации изнутри. Но многие принятые в адвокатуру коммунисты были адвокатами только на бумаге и вступали в коллегию только для того, чтобы занять руководящие посты.

Юридические факультеты сразу после революции были ликвидированы. Юридическое образование, пришедшее в упадок в период революции, было восстановлено весной 1935 года с созданием Всесоюзной правовой академии. Но адвокатуре было отведено периферийное место в схеме восстановления правового образования. Ведущие юридические факультеты готовили студентов для работы в прокуратуре, судах и других государственных учреждениях. И предназначенных для работы в государственном секторе студентов не обучали вопросам правовой защиты. Те же, кто хотел поступить в адвокатуру, проходили подготовку в других, менее престижных институтах.

Юридическая пресса стала не только менее обстоятельной в освещении правовых вопросов, начиная с 1930 года, но и многие журналы, публиковавшие такую информацию, исчезли. После 1927 года перестали публиковаться ежегодные отчеты коллегии защитников.

22 декабря 1938 года, через 9 месяцев после того, как в результате начавшейся чистки были произведены замены в руководстве, Наркомюст СССР выпустил директиву "О работе коллегий защитников", ознаменовавшую начало кампании по окончательной трансформации адвокатуры в верноподданническое советское учреждение.

Новое Положение об адвокатуре 1939 года являлось моделью для всех последующих законов о корпорации. Самостоятельность адвокатских коллективов теперь считалась "вредной" для общества и их предполагалось распустить. Адвокатские услуги отныне должны были оказываться через местные юридические консультации, административно подчиненные президиуму коллегии адвокатов. Президиум наделялся правом определять местонахождение и состав консультаций, а также назначать заведующих. Заведующие, отчитывающиеся непосредственно перед президиумом, а не перед членами консультации, контролировали профессиональную деятельность адвокатов. Они также распределяли нагрузку среди адвокатов и устанавливали размер оплаты, пока не были определены твердые тарифы.

Положение 1939 года подвело итог длительным спорам о взаимоотношениях между адвокатурой и юрисконсультурой. Было запрещено сочетать работу в госучреждениях на полную ставку с работой в адвокатуре, что вынудило адвокатов выбирать между работой в госсекторе и работой в адвокатуре.

Надзор за деятельностью адвокатуру со стороны государственных органов были переданы Наркомату юстиции СССР, республиканским Наркоматам юстиции и региональным управлениям Наркомюста. Помимо осуществления надзорных функций и роли последней инстанции при решении вопросов состава и профессиональной дисциплины эти органы периодически издавали обязательные к исполнению коллегиями адвокатов директивы.

В последующие десятилетия были приняты новые законы об адвокатуре. В начале 60-х годов общесоюзное Положение об адвокатуре СССР 1939 года было заменено республиканскими законами. Адвокатам все-таки удавалось сохранить определенную ведомственную автономию. Они не стали придатком бюрократической иерархии советского государства, оказывая по возможности засилью партии в корпорации, они остались, по крайней мере, формально, самоуправляемой корпорацией. Однако современная корпорация адвокатов продолжает функционировать на основах, заложенных в первые десятилетия советской власти. Ограничения организационной независимости корпораций и право адвоката представлять интересы своего клиента в системе безраздельно господствующей государственной власти остались нетронутыми. В современной адвокатуре остается еще много нерешенных вопросов. Далее мы рассмотрим некоторые из них.

**Организация адвокатуры на современном этапе**

После принятия брежневской Конституции 1977 года на сессии ВС СССР 30 ноября 1979 года был принят общесоюзный Закон об адвокатуре. Соответственно были введены в действие более подробные законы об адвокатуре на уровне союзных республик. В Российской Федерации Положение об адвокатуре РСФСР было утверждено на сессии ВС РСФСР Законом от 20 ноября 1980 года.

Организационно адвокатура построена по коллегиям. В соответствии со ст. 3 главы 2 Положения об адвокатуре РСФСР "коллегии адвокатов являются добровольными объединениями лиц, занимающихся адвокатской деятельностью". Это значит, что адвокатура сегодня представляет собой децентрализованную систему самоуправляющихся общественных организаций - коллегий адвокатов.

Важно заметить, что коллегия адвокатов является правоохранительной общественной организацией, а не разновидностью организаций сферы обслуживания. Оказание юридической помощи гражданам и организациям является Основной задачей адвокатуры[[27]](#footnote-27). Существуют различные виды такой помощи. Однако ни в каких случаях дача правовых советов, составление разнообразных юридических документов и другие виды юридической помощи нельзя отождествлять с обслуживанием, с услугами, т.к. под оказанием услуг подразумевается соответствующая производственно-хозяйственная деятельность по удовлетворению материальных и иных запросов населения. Применительно к адвокатуре ни о какой производственной деятельности речи не идет, а названные действия адвокатов направлены на содействие гражданам и организациям в осуществлении ими своих прав и в защите ими своих интересов в соответствующих государственных и общественных органах.

Первоначально коллегия адвокатов образуется по заявлению группы учредителей, состоящей из лиц, имеющих высшее юридическое образование. Предложение об образовании коллегии адвокатов направляется в Министерство юстиции РФ, которое при согласовании с ним направляет его в Совет Министров автономной республики, в местные краевые, областные, городские органы власти для утверждения и регистрации.

В РФ действуют республиканские (в автономных республиках), краевые, областные и городские (в Москве и Санкт-Петербурге) коллегии адвокатов.

С согласия Министерства юстиции, когда это необходимо для оказания юридической помощи гражданам и организациям, могут образовываться межтерриториальные коллегии адвокатов.

Коллегии адвокатов являются юридическими лицами, имеют печать и штамп с обозначением своего наименования.

Высшим органом коллегии адвокатов является Общее собрание - конференция - членов коллегии, ее исполнительным органом - президиум, контрольно-ревизионным органом - ревизионная комиссия.

Общее собрание коллегии созывается не реже 1 раза в год и насчитывает не более 300 адвокатов, а в коллегии адвокатов, насчитывающей свыше 300 человек, в место собрания может созываться конференция. Общее собрание считается правомочным при участии в нем не менее 2/3 состава членов коллегии. Все вопросы в нем решаются большинством голосов адвокатов, участвующих в голосовании. Общее собрание созывается по инициативе коллегии адвокатов, по предложению Министерства юстиции РФ, Министерства юстиции автономной республики, краевого или областного отдела юстиции, а также по требованию не менее 1/3 состава коллегии[[28]](#footnote-28).

Общее собрание полномочно:

- избирать президиум коллегии и ревизионную комиссию,

- устанавливать численный состав, штаты, смету доходов и расходов коллегии с последующим утверждением Советом Министров автономной республики, местными краевыми, областными, городскими властями,

- заслушивать и утверждать отчеты о деятельности коллегии и ревизионной комиссии,

- утверждать по согласованию с профсоюзными органами правила внутреннего трудового распорядка коллегии,

- определять порядок оплаты труда адвокатов в соответствии с правилами, установленными Министерством юстиции РФ,

- рассматривать жалобы на постановления президиума коллегии.

Общему собранию принадлежит также право досрочного отзыва членов президиума и ревизионной комиссии.

Президиум коллегии адвокатов избирается Общим собранием членов коллегии тайным голосованием сроком на 3 года в количестве, определенном Общим собранием коллегии. Президиум открытым голосованием избирает из своего состава председателя президиума и его одного или нескольких заместителей. Члены президиума, находящиеся на штатных должностях в коллегии, получают заработную плату от коллегии и имеют право, кроме того, заниматься адвокатской практикой[[29]](#footnote-29).

«Президиум коллегии адвокатов:

- созывает общие собрания коллегии;

- организует юридические консультации и руководит их деятельностью;

- проводит проверки работы юридических консультаций и отдельных адвокатов;

- назначает и освобождает от работы заведующих юридическими консультациями по согласованию с Министерством юстиции автономной республики, отделом юстиции местного краевого, областного, городского органа власти;

- принимает и отчисляет из членов коллегии и из состава стажеров;

- организует прохождение стажировки;

- распределяет адвокатов по юридическим консультациям;

- утверждает штаты и сметы юридических консультаций;

- применяет меры поощрения;

- рассматривает дела о дисциплинарных проступках членов коллегии;

- осуществляет контроль за соблюдением порядка оплаты юридической помощи;

- распоряжается средствами коллегии в соответствии со сметой;

- представляет коллегию в государственных и общественных организациях;

- ведет статистическую работу и финансовую отчетность и представляет ее вместе с сообщениями о деятельности коллегии Министерству юстиции РФ, автономной республики, местным краевым, областным, городским органам власти»[[30]](#footnote-30).

Деятельность президиума строится на основе коллективности руководства, регулярной отчетности перед членами коллегии адвокатов. Президиум проводит свои заседания при наличии не менее 1/2 членов президиума, но вопросы приема в коллегию, отчисления из нее президиум вправе рассматривать только при наличии на заседании не менее 2/3 состава членов президиума. Решения принимаются большинством голосов.

Ревизионная комиссия избирается Общим собранием членов коллегии тайным голосованием сроком на 3 года. Ревизионная комиссия открытым голосованием избирает из своего состава председателя и своего заместителя. В ее функции входят проведение ревизии финансово-хозяйственной деятельности президиума коллегии адвокатов и юридических консультаций.

**Юридические консультации и вопрос сохранения в них личных тайн граждан.**

Для организации работы адвокатов по оказанию юридической помощи президиумами коллегии адвокатов в городах и других населенных пунктах создаются юридические консультации, которые имеют текущий счет в Госбанке или в сберкассе, печать и штамп с обозначением своего наименования и принадлежности к соответствующей коллегии адвокатов[[31]](#footnote-31). Юридическая консультация представляет собой основное рабочее звено адвокатуры, где ведется прием граждан, выдаются справки и даются разъяснения по различным вопросам права, составляются заявления, жалобы и другие документы правового характера. Как официальный орган коллегии адвокатов она имеет право запроса различных справок, характеристик, бумаг по делам, которые ведут адвокаты консультаций. Различные должностные лица и организации по требованию консультации обязаны предоставить различные материалы.

Каждый гражданин, обращающийся к адвокату, имеет право на конфиденциальную консультацию. Но при даче советов и разъяснений по отдельным правовым вопросам от адвоката требуют составления регистрационных карточек. Эти карточки являются документами статистического, финансового и юридического характера, служат средством обеспечения эффективности работы адвоката, т.к. повышают чувство его ответственности при даче юридических советов. В то же время вызывают сомнение некоторые пункты регистрационной карточки: содержание вопроса, изученные документы, ответ (со ссылкой на закон) и характер составленного документа. Заполнение карточки по этим пунктам создает опасность разглашения тайны, доверенной адвокату. Доступ к уже заполненной регистрационной карточке при оплате консультации имеют бухгалтер и кассир, любые ревизующие органы. Но на них не возложена ответственность за сохранение адвокатской тайны. Таким образом, чисто техническое оформление работы адвоката вступает в противоречие с правилами соблюдения профессиональной тайны.

Во главе юридической консультации находится назначаемый президиумом заведующий[[32]](#footnote-32), который:

- организует работу юридической консультации,

- заключает соглашения с гражданами об оказании юридической помощи,

- распределяет работу между адвокатами с учетом их квалификации и персональных их обращений,

- устанавливает в соответствии с инструкцией размер оплаты за выполняемую адвокатами работу, а также освобождает от оплаты за юридическую помощь,

- возбуждает перед президиумом вопрос о поощрении адвокатов,

- рассматривает жалобы на действие адвокатов,

- распоряжается средствами юридической консультации в соответствии со сметой.

Заведующий юридической консультацией действует по доверенности президиума коллегии адвокатов.

Коллегия адвокатов обеспечивается собственными средствами. Эти средства образуются из сумм, отчисляемых юридическими консультациями от оплаты за оказание юридической помощи. Размер отчислений в фонд коллегии устанавливается Общим собранием, но не может превышать 30% сумм, поступающих в юридические консультации. Расходование средств коллегии производится президиумом в соответствии с утвержденной сметой. Взносы на государственное и социальное страхование уплачиваются коллегиями в соответствии с действующим законодательством.

Штаты, должностные оклады, фонд зарплаты и смета расходов адвокатов не подлежат регистрации в финансовых органах. Коллегии адвокатов не облагаются государственными и местными налогами и сборами.

Средства, поступившие в юридические консультации от граждан и организаций за оказанием им юридической помощи, не образуют прибыли, и поэтому налогом на прибыль не облагаются.

Вместе с тем, сумма превышения доходов над расходами при осуществлении коллегиями деятельности, не отнесенной Положением об адвокатуре РСФСР (ст. 19) к видам юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам и организациям (издание и продажа брошюр, организация платных семинаров и лекторий, доходы от вне реализационных операций и иные доходы, полученные коллегиями и юридическими консультациями по договорам, не связанным с оказанием юридической помощи) подлежит налогообложению[[33]](#footnote-33).

**Проблемы оплаты труда адвокатов.**

Нельзя обойти вниманием вопросы оплаты труда адвокатов. Правильное их решение обеспечит повышение качества их работы. Адвокат пользуется правом на отпуск, на пособие по государственному социальному страхованию и на пенсионное обеспечение. Как отмечалось ранее, труд адвокатов оплачивается из средств, поступивших в юридическую консультацию от граждан и организаций за оказанную им юридическую помощь. Гонорары, полученные адвокатами за оказание юридической помощи гражданам и организациям, подлежат налогообложению[[34]](#footnote-34).

Другими нормативными источниками регулирования служат Положение о порядке оплаты труда адвокатов за счёт государства[[35]](#footnote-35) и Инструкция о налогообложении коллегий Адвокатов[[36]](#footnote-36).

Заработок адвоката всегда был сдельным, что наиболее полно соответствует принципу оплаты труда по его количеству и качеству. При сдельной зарплате в промышленности, сельском хозяйстве и других сферах приложения физического и умственного труда размер заработка зависит исключительно от количества и характере поручений и не ограничивается никакими пределами. Так, на протяжении более 50 лет, оплачивался и труд адвокатов. Однако в 1975 году было введено Положение, которым установлен максимум заработка. Это нововведение оказалось барьером к стремлению наиболее деятельных и квалифицированных адвокатов трудиться по способностям. Теперь за 2-3 месяца до окончания года они фактически прекращают работать, т.к. уже исчерпали денежный лимит. Однако при нынешнем положении заработок адвоката не зависит от конкретного результата его труда. И адвокат, самоотверженными усилиями добившийся благоприятного разрешения дела, и бездельник, который ничем не помог своему клиенту, участвуя в том же процессе, получают одинаковую плату. Принятие адвокатом дополнительного вознаграждения от граждан расценивается как грубый проступок, влекущий исключение из адвокатуры.

Между тем, практика коллегии адвокатов свидетельствует, что одними дисциплинарными мерами воздействия эту проблему не решить. Желание клиента материально стимулировать работу адвоката необходимо ввести в законные рамки. В частности, эти действия надо поставить под контроль коллегии.

Государство в определенных случаях и для определенных лиц устанавливает возможность получения бесплатной юридической помощи, но это не значит, что адвокат за ее оказание не должен получать оплату. Правительство РФ постановило Министерству финансов предусматривать в проектах республиканского бюджета РФ выделения Министерству юстиции средств на оплату труда адвокатов по защите лиц, освобожденных полностью или частично органом дознания, предварительного следствия, прокурором или судом, в производстве которых находится дело, от несения расходов на оплату юридической помощи.

Теперь рассмотрим непосредственно состав коллегии адвокатов. Адвокатской деятельностью могут заниматься только лица, состоящие членами коллегии адвокатов. В члены коллегии принимаются граждане РФ, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по специальности юриста не менее 2 лет. Выпускники юридических вузов принимаются членами в коллегию после прохождения ими стажировки в коллегии сроком от 6 месяцев до 1 года. Члены коллегии не могут состоять на службе в государственных и общественных организациях. Исключение может быть допущено президиумом коллегии для адвокатов, занимающихся научной или педагогической деятельностью, а также для работающих в районах, в которых объем адвокатской работы является недостаточным.

**Права адвокатов согласно Положению об Адвокатуре от 20 ноября 1980 года.**

Члены коллегии адвокатов имеют определенные права и несут соответствующие обязанности.

Права[[37]](#footnote-37)

* право избирать и быть избранным в органы коллегии адвокатов.
* право ставить перед органами коллегии вопросы, касающиеся деятельности коллегии.
* право принимать личное участие во всех случаях обсуждения органами коллегии его деятельности или поведения.
* право выйти из состава коллегии.
* право представлять права и законные интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, выступая в качестве представителя.
* право запрашивать через юридическую консультацию справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных и общественных организаций, которые обязаны выдавать эти документы или их копии.
* Адвокат не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением им обязанностей защитника или представителя.

Обязанности[[38]](#footnote-38)

* Адвокат обязан использовать все предусмотренные законом средства и способы защиты прав и законных интересов граждан и организаций, обратившихся к нему за помощью.
* Адвокат не вправе принять поручение об оказании юридической помощи в случаях, если в расследовании или разрешении дела участвует должностное лицо, являющееся родственником адвоката или если адвокат ранее участвовал в этом деле в качестве судьи, следователя, лица, производившего дознание, прокурора, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика, понятого.
* Адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи.

**Права и обязанности адвокатов согласно ГПК РСФСР и УПК РФ.**

**Права**

(Гражданский процесс)

* Адвокаты вправе представлять интересы сторон[[39]](#footnote-39).
* право знакомиться с материалами дела, делать выписки, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы участникам процесса, заявлять ходатайства, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, обжаловать решения и определения суда и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им настоящим кодексом[[40]](#footnote-40).
* право запросить некоторые документы, составив запрос через юридическую консультацию[[41]](#footnote-41).
* право после произнесения речей всеми участниками прений выступить вторично – право на реплику[[42]](#footnote-42).
* Адвокат имеет право подать надзорную жалобу от имени клиента[[43]](#footnote-43).
* Лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами[[44]](#footnote-44).
* Полномочие на ведение дела в суде дает представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме передачи дела в товарищеский суд или третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования решения суда, предъявления исполнительного листа ко взысканию, получения присужденного имущества или денег.[[45]](#footnote-45)

(Уголовный процесс)

С принятием нового уголовно процессуального кодекса Защитник допускается к участию в уголовном деле[[46]](#footnote-46):

* с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 5 настоящей части;
* с момента возбуждения уголовного дела - в случаях, предусмотренных статьями 223(дознание) и 318(возбуждение уголовного дела частного обвинения) настоящего Кодекса;
* с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:

а) предусмотренных статьями 91(основания задержания подозреваемого) и 92(порядок задержания подозреваемого) настоящего Кодекса;

б) применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу согласно статье 100;

* с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
* с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.
* копия обвинительного акта вручается обвиняемому и его защитнику[[47]](#footnote-47).

Защитник вправе собирать доказательства путём[[48]](#footnote-48):

1. Получения предметов, документов и иных сведений;
2. Опроса лиц с их согласия;
3. Истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

С момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе[[49]](#footnote-49):

* иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с пунктом 3 части четвертой статьи 46 (наедине и конфиденциально до первого допроса обвиняемого) и пунктом 9 части четвертой статьи 47 УПК РФ (наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса обвиняемого, без ограничения их числа и продолжительности)
* привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 УПК РФ.
* присутствовать при предъявлении обвинения;
* участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном настоящим Кодексом;
* знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;
* знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
* заявлять ходатайства и отводы;
* участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
* приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;
* использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.

Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля при назначении и производстве судебной экспертизы[[50]](#footnote-50):

* знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;
* заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;
* ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;
* ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;
* присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту;
* знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

Ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела[[51]](#footnote-51):

* В процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из томов уголовного дела, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств. Копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, хранятся при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства.
* Обвиняемый и его защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела.

**Обязанности**

(Гражданский процесс)

* Адвокат обязан действовать, отстаивая права и законные интересы доверителя[[52]](#footnote-52).
* Адвокат должен представлять все доказательства в срок, т.к. в противном случае придётся обосновывать причину, по которой доказательства не могли быть представлены вовремя[[53]](#footnote-53).
* Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом[[54]](#footnote-54).
* Представитель не вправе: передавать дела в товарищеский суд или третейский суд, полностью или частично отказываться от исковых требований, признавать иск, изменять предмет иска, заключать мировое соглашение, передавать полномочия другому лицу (передоверие), обжаловать решения суда, предъявлять исполнительный лист к взысканию, получать присужденное имущество или деньги[[55]](#footnote-55).

(Уголовный процесс)

* Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном настоящим Кодексом (прокурор, следователь или дознаватель предупреждают участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного следствия, о чём у них берётся подписка с предупреждением об ответственности)[[56]](#footnote-56). За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации[[57]](#footnote-57).
* Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера[[58]](#footnote-58).
* В случае если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении[[59]](#footnote-59).

**Непроцессуальная деятельность защитника.**

Ранее закон предусматривал не процессуальную деятельность защитника. Так, ст. 23 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик фиксируют право защитника иметь свидания с обвиняемым. Очевидно, что свидание нужно им обоим для обмена информацией и определения линии защиты. Но ход свидания, процедуру обмена информацией уголовно-процессуальное законодательство не регламентирует. Ясно, что для установления оправдывающих или смягчающих ответственность обстоятельств защитник должен узнать от обвиняемого о возможных свидетелях, документах, вещественных доказательствах. Однако немедленное заявление ходатайства о допросе названных обвиняемых лиц может оказаться, по меньшей мере, преждевременным: не исключено, что они намерены в случае вызова на допрос скрыть свою осведомленность или даже сообщить порочащие обвиняемого сведения, опровержение которых осложнит защиту. Поэтому прежде чем ходатайствовать о допросе этих лиц, защитник, естественно, по возможности выясняет, какие показания следует от них ожидать.

Как ранее, так и в настоящее время не процессуальная деятельность защитника предусматривается, но как свидетелю, так и суду важно знать, где и кем было изъято вещественное доказательство из своей "естественной среды", где оно находилось, кем и когда найдено и передано защитнику. Допрос защитника принципиально недопустим (статья 56 УПК РФ). Поэтому защитник во всех случаях должен в своем ходатайстве сообщить, от кого получен представленный предмет. Иначе этот предмет не может быть принят в качестве вещественного доказательства ни следователем, ни судом. Важно отметить, что защитник не должен представлять следователю и в суд предметы, найденные им лично (например, при посещении места происшествия), а также полученные от неизвестных лиц. Заслуживает внимания вопрос о юридической природе изготовленных защитником фотоснимков, планов, схем, отображающих обстановку места происшествия и другие обстоятельства, имеющие значения по делу. Внешне такие фотоснимки, планы и т.п. не отличаются от документов. Но документ как доказательство предполагает существование ответственного за его составление лицо, которое может быть допрошено. Однако защитник не может быть подвержен допросу об обстоятельствах дела, которое ему известно в связи с исполнением своих профессиональных обязанностей. Изготовленные им лично схемы, фотографии, планы могут служить наглядными аргументами в его ходатайствах о выполнении дополнительных следственных действий, но не доказательствами. Другое дело, когда для изготовления фотоснимка, плана и т.п. защитник приглашает фотографа, техника и др. Удостоверенный таким лицом фотоснимок, план или схема обладают необходимыми признаками документа.

**Заключение.**

Адвокатура служит важным инструментом укрепления обратной связи от общества к государству. В связи с этим необходимо расширять самостоятельность, права и ответственность адвокатуры. Сейчас компетенция органов государственного управления по руководству адвокатурой существенно ограничена. Исключены полномочия отчислять и исключать адвокатов из коллегии, отменять постановления президиума об отказе в приеме в коллегию, а также об исключении из коллегии, отменять решения Общего собрания коллегии и постановления президиума, утверждать вновь избранных председателя и заместителей председателя президиума коллегии и др. Однако наряду с этим все центральные и местные органы управления юстицией вправе издавать инструкции по вопросам деятельности адвокатуры, устанавливать порядок оказания адвокатами юридической помощи, порядок оплаты труда адвокатов и порядок организации и прохождения стажировки лицами, желающими быть принятыми в коллегию.

Назрела необходимость передать коллегиям адвокатов право самим определять свою численность по праву самоуправления. Регулирование сверху численности адвокатов, часто без учета действительного положения дел на местах, приводит к тому, что президиумы коллегий не могут принимать новых членов, т.е. пополнять коллегию, а, следовательно, обеспечить все юридические консультации адвокатами.

Спрос на юридические услуги резко возрос, особенно со стороны предпринимателей, но специалистов-адвокатов в сфере рыночной экономики явно недостаточно. Свободные места стали занимать разного рода юридические фирмы, компетентность которых не всегда отвечает современным требованиям.

Необходимо также, чтобы вопрос о привлечении адвокатов к ответственности был изъят из компетенции тех конкретных работников правоохранительных органов, с которыми данный адвокат сталкивается по конкретному делу. Целесообразно ввести в законодательство в качестве гарантии профессиональной независимости адвоката норму, запрещающую органу, в непосредственном ведении которого находится дело, по которому адвокат осуществляет защиту, проводить в отношении этого адвоката проверку и возбуждать против него административное или уголовное преследование. Если же в действиях адвоката содержится административное или уголовно наказуемое правонарушение, то вопрос о привлечении его к ответственности необходимо согласовывать с президиумом коллегии адвокатов, без согласия которой привлечение к ответственности не должно иметь место.

Отсутствие гарантий профессиональной неприкосновенности адвоката, опасающегося "отмщения" со стороны своего непосредственного процессуального противника, является одним из факторов неэффективной защиты.

Итак, многие положения действующего закона не позволяют адвокатам в полной мере стать свободными и независимыми, организовать свою фирму, бюро. Каждый шаг коллегий регламентирован, их деятельность абсолютно не отвечает даже минимальным международным стандартам.

Сейчас разрабатывается президентский проект нового Закона об адвокатуре. Согласно основным его положениям юридическую помощь гражданам, защиту их права в суде должны осуществлять только адвокаты, объединенные в свою коллегию или ассоциацию, союз. В рамках субъекта федерации, как правило, будет действовать одна коллегия. В рамках коллегии допускается создание адвокатских фирм, бюро, контор. Можно будет работать и на индивидуальной основе. Предусматривается введение лицензирования адвокатской деятельности. Любой юрист, имеющий двухлетний стаж работы по своей профессии, сдавший квалификационный экзамен, вправе получить лицензию. Если по какой-либо причине в ней будет отказано, у него есть право обратиться в суд. Значительно расширяются процессуальные права адвокатов: возможность собирать доказательства, истребовать необходимые документы и т.д. Будут расширены гарантии их адвокатской деятельности (например, уголовное дело в отношении адвоката может возбуждаться только прокуратурой субъекта федерации либо генеральной прокуратурой).

Правовой статус адвоката при осуществлении им защиты или представительства клиентов в конституционном, гражданском, арбитражном, административном и уголовном судопроизводстве, а также при производстве по делам об административных правонарушениях будет регламентироваться соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации.

**Согласно проекту: «Выступая в качестве защитника, представителя либо консультанта клиента, адвокат вправе:**

* - собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать и получать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, выдавать указанные документы или их копии;
* опрашивать лиц (с их согласия), предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат выступает в качестве защитника, представителя либо консультанта;
* собирать и представлять предметы, которые могут быть признаны вещественными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;
* привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;
* беспрепятственно встречаться со своим клиентом наедине (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность;
* фиксировать с помощью технических средств или иным законным способом информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат выступает в качестве защитника или представителя, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;
* совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

**Адвокат не вправе:**

* занимать по делу позицию вопреки воле клиента, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самооговора клиента;
* делать публичные заявления о доказанности вины клиента, если тот ее отрицает;
* отказаться от принятой на себя защиты.
* Негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, запрещается»[[60]](#footnote-60).

**«Выступая в качестве защитника, представителя либо консультанта клиента, адвокат обязан:**

* честно и добросовестно отстаивать права и интересы клиента всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами;
* выполнять требования об обязательном участии адвоката в уголовном судопроизводстве (по назначению органов дознания, предварительного следствия, прокурора или суда), а также оказывать бесплатную юридическую помощь гражданам Российской Федерации в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
* постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию;
* соблюдать правила адвокатской этики и решения органов адвокатского самоуправления.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации»[[61]](#footnote-61).

Проект предусматривает, что адвокат, получивший лицензию, обязан непременно состоять в членах адвокатской коллегии и подчиняться общим правилам. В ее пределах он вправе создать свое бюро, войти в состав фирмы, юридической консультации, либо заниматься адвокатской практикой индивидуально, являться юридическим лицом. То есть в проекте ничего не говорится о частно практикующем адвокате. Частнопрактикующий адвокат работает самостоятельно и не подчиняется никаким правилам, за исключением, конечно, закона.

В настоящее время адвокатура не имеет своих центральных координирующих органов в области научного обеспечения, профессиональной деятельности, своего печатного органа (газеты, журнала, бюллетеня и т.д.), системы подготовки кадров в вузах. Нет единого подхода к осуществлению подготовки профессиональных адвокатов. Важным направлением совершенствования адвокатуры является воспитание молодых специалистов. К сожалению, в большинстве юридических вузов и факультетов нет спецкурса по проблемам деятельности адвокатуры. В результате студенты и выпускники вузов имеют весьма приблизительное представление об адвокатской деятельности.

Однако имеются серьезные основания считать, что место адвоката в общей иерархии общественных профессий и степень выполняемых им функций в глазах общественного мнения остаются достаточно высокими.

**Библиография**

1. Конституция РФ.
2. Уголовно-процессуальный кодекс РФ.
3. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР
4. Закон об адвокатуре СССР от 30.11.79.
5. Положение об адвокатуре РСФСР, утвержденное Верховным Советом РСФСР 20 ноября 1980 г.
6. Постановление Правительства РФ "Об оплате труда адвокатов за счет государства" от 07.10.93
7. Закон РФ от 27.12.91 № 2112-1"О налоге на прибыль предприятий и организаций". Российская газета от 05.03.92.
8. Закон РСФСР от 07.12.91 N 1998-1 "О подоходном налоге с физических лиц". Российская газета от 19.02.92.
9. Письмо Государственной налоговой службы Министерству финансов РФ "О налогообложении коллегии адвокатов" от 16.03.93.
10. Письмо министерства юстиции РФ от 31 января 1994 №09-09/19-94.
11. Отчёт Петербургского совета за 1869-83 г.
12. Учреждение Судебных Установлений.
13. Адвокатура в СССР. М, ЮЛ, 1971.
14. Образование и развитие СССР. Сборник документов. М,1973.
15. Адвокатура и современность. М, 1987.
16. Вязов В. Адвокатура вчера и завтра. ("Юридический вестник", N 9, 1994).
17. Семенов В. М. Правоохранительные органы в СССР. М, ЮЛ, 1990.
18. Хаски Х. Российская адвокатура и советское государство. М, 1993.
19. Хазард Дж. Жизнь студентов-юристов в Москве. Цуг, 1978.

Статья 37. Прокурор

1. Прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах компетенции, установленной настоящим Кодексом, осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия.

2. В ходе досудебного производства по уголовному делу прокурор уполномочен:

1) проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях;

2) возбуждать уголовное дело и в порядке, установленном настоящим Кодексом, поручать его расследование дознавателю, следователю, нижестоящему прокурору либо принимать его к своему производству;

3) участвовать в производстве предварительного расследования и в необходимых случаях лично производить отдельные следственные действия;

4) давать согласие дознавателю, следователю на возбуждение уголовного дела в соответствии со статьей 146 настоящего Кодекса;

5) давать согласие дознавателю, следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании, отмене или изменении меры пресечения либо о производстве иного процессуального действия, которое допускается на основании судебного решения;

6) разрешать отводы, заявленные нижестоящему прокурору, следователю, дознавателю, а также их самоотводы;

7) отстранять дознавателя, следователя от дальнейшего производства расследования, если ими допущено нарушение требований настоящего Кодекса при производстве предварительного расследования;

8) изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю, передавать уголовное дело от одного следователя другому с обязательным указанием оснований такой передачи;

9) передавать уголовное дело от одного органа предварительного расследования другому с соблюдением правил подследственности, предусмотренных статьей 151 настоящего Кодекса, с обязательным указанием оснований такой передачи;

10) отменять незаконные или необоснованные постановления нижестоящего прокурора, следователя, дознавателя в порядке, установленном настоящим Кодексом;

11) поручать органу дознания производство следственных действий, а также давать ему указания о проведении оперативно-розыскных мероприятий;

12) продлевать срок предварительного расследования;

13) утверждать постановление дознавателя, следователя о прекращении производства по уголовному делу;

14) утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт и направлять уголовное дело в суд;

15) возвращать уголовное дело дознавателю, следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования;

16) приостанавливать или прекращать производство по уголовному делу;

17) осуществлять иные полномочия, предусмотренные настоящим Кодексом.

3. Письменные указания прокурора органу дознания, дознавателю, следователю, данные в порядке, установленном настоящим Кодексом, являются обязательными. Обжалование полученных указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, предусмотренных частью третьей статьи 38 настоящего Кодекса.

4. В ходе судебного производства по уголовному делу прокурор поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность.

5. Прокурор вправе в порядке и по основаниям, которые установлены настоящим Кодексом, отказаться от осуществления уголовного преследования.

6. Полномочия прокурора, предусмотренные настоящей статьей, осуществляются прокурорами района, города, их заместителями, приравненными к ним прокурорами и вышестоящими прокурорами.

1. В. Вязов. Адвокатура вчера и завтра. ("Юридический вестник", N 9, 1994). [↑](#footnote-ref-1)
2. Учреждение судебных установлений, статья 406. [↑](#footnote-ref-2)
3. Отчёт Петербургского совета за 1868-69г.г. [↑](#footnote-ref-3)
4. Учреждение судебных установлений, статья 396. [↑](#footnote-ref-4)
5. Отчёт Петербургского совета за 1869-70г.г., Отчёт Харьковского совета за 1882-83г.г. [↑](#footnote-ref-5)
6. Судебные уставы 20.11.1864 г. часть lll. [↑](#footnote-ref-6)
7. Отчёт Петербургского совета за 1882 – 83 гг. СП б 1883г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Учреждение судебных установлений, статья 367, п. 2. [↑](#footnote-ref-8)
9. Учреждение судебных установлений, статья 356. [↑](#footnote-ref-9)
10. Там же, статья 385. [↑](#footnote-ref-10)
11. Там же, статья 379. [↑](#footnote-ref-11)
12. Там же, статья 406. [↑](#footnote-ref-12)
13. Отчёт Петербургского совета за 1869-70 г.г. [↑](#footnote-ref-13)
14. Сборник решений правительственного сената 1881 год, №26. [↑](#footnote-ref-14)
15. Сборник решений правительственного сената 1880 год, №29. [↑](#footnote-ref-15)
16. Определение Московского совета из отчёта Московского совета за 1877 – 78 гг., М. 1878г. [↑](#footnote-ref-16)
17. Журнал Гос. Совета 1861г. №45 с.8. [↑](#footnote-ref-17)
18. Русская правда: 1879г., № 26, статья Михайлова «о заседании сената по делу Лиховцева А.В.» [↑](#footnote-ref-18)
19. Судебные уставы 20.11.1864 г. часть lll. [↑](#footnote-ref-19)
20. Отчёт Петербургского совета за 1881 – 82 гг. [↑](#footnote-ref-20)
21. Учреждение судебных установлений, статьи: 353, 393; и 565, 566 устава уголовного судопроизводства. [↑](#footnote-ref-21)
22. Сборник решений правительственного сената 1879г., №4. [↑](#footnote-ref-22)
23. Отчёт Петербургского совета за 1882 – 83 гг. СП б 1883г. [↑](#footnote-ref-23)
24. Отчёт Петербургского совета за 1881 – 82 гг. СП б 1882г. [↑](#footnote-ref-24)
25. Ю. Хаски. Российская адвокатура и советское государство. М, 1993. [↑](#footnote-ref-25)
26. В. М. Семенов. Правоохранительные органы в СССР. М, ЮЛ, 1990. [↑](#footnote-ref-26)
27. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 1. [↑](#footnote-ref-27)
28. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 5. [↑](#footnote-ref-28)
29. Там же, статья 7. [↑](#footnote-ref-29)
30. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 8. [↑](#footnote-ref-30)
31. Там же, статья 17. [↑](#footnote-ref-31)
32. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 18. [↑](#footnote-ref-32)
33. Закон РФ от 27.12.91 № 2112-1"О налоге на прибыль предприятий и организаций". Российская газета от 05.03.92. [↑](#footnote-ref-33)
34. Закон РСФСР от 07.12.91 N 1998-1 "О подоходном налоге с физических лиц". Российская газета от19.02.92. [↑](#footnote-ref-34)
35. Письмо министерства юстиции РФ от 31 января 1994 №09-09/19-94. [↑](#footnote-ref-35)
36. Инструктивное письмо Государственной налоговой службы РФ и министерства финансов РФ от 16.03.93 №№04-01-01, ВГ-4-01/33Н «о налогообложении коллегий адвокатов». [↑](#footnote-ref-36)
37. Статья 15. [↑](#footnote-ref-37)
38. Статья 16. [↑](#footnote-ref-38)
39. ГПК РСФСР, статья 44. [↑](#footnote-ref-39)
40. Там же, статья 30. [↑](#footnote-ref-40)
41. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 15. [↑](#footnote-ref-41)
42. ГПК РСФСР статья 186. [↑](#footnote-ref-42)
43. Там же, статья 46. [↑](#footnote-ref-43)
44. Там же, статья 30. [↑](#footnote-ref-44)
45. Там же, статья 46. [↑](#footnote-ref-45)
46. УПК РФ статья 49. [↑](#footnote-ref-46)
47. УПК РФ статья 226. [↑](#footnote-ref-47)
48. Там же, статья 86. [↑](#footnote-ref-48)
49. Там же, статья 53. [↑](#footnote-ref-49)
50. УПК РФ Статья 198. [↑](#footnote-ref-50)
51. Там же, статья 217. [↑](#footnote-ref-51)
52. Положение об Адвокатуре от 20.11.1980, статья 16. [↑](#footnote-ref-52)
53. ГПК РСФСР статья 294. [↑](#footnote-ref-53)
54. ГПК РСФСР статья 45. [↑](#footnote-ref-54)
55. ГПК РСФСР статья 46. [↑](#footnote-ref-55)
56. УПК РФ статья 161. [↑](#footnote-ref-56)
57. Там же, статья 53. [↑](#footnote-ref-57)
58. Там же, статья 49. [↑](#footnote-ref-58)
59. УПК РФ, статья 49. [↑](#footnote-ref-59)
60. Проект федерального закона N 95348-3

    "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", статья 8, ИПБ «Гарант». [↑](#footnote-ref-60)
61. Там же, статья 9. [↑](#footnote-ref-61)