Московский Институт Экономики, Менеджмента и Права

**РЕФЕРАТ**

**по адвокатуре**

*на тему*  “Понятие адвокатской деятельности ”

.

Студентки 4 курса юридического факультета

Пахоменковой Ю.В.

Москва 1999 г.

Содержание.

**Вступление:**

1. определение и место адвокатуры в системе правоохранительных органов,
2. основные задачи адвокатуры.

**Основная часть:**

1. история образования и развития адвокатуры,
2. коллегии адвокатов,
3. общее собрание, президиум, ревизионная комиссия,
4. юридические консультации и вопрос сохранения в них личных тайн граждан,
5. проблемы оплаты труда адвокатов,
6. статус адвоката,
7. непроцессуальная деятельность защитника,

**Заключение:**

1. взаимоотношения адвокатуры с государственными органами,
2. о проекте нового "Закона об адвокатуре".

Вступление

Адвокатура - это добровольное 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.

Адвокатура занимает важное место в системе правоохранительных органов и организаций. 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: он - защитник, т.е. защищает. 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.

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 23 Основ уголовного судопроизводства (ст. 51 УПК РСФСР) адвокат не может отказаться от 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 вопросов, небезынтересно будет обратить внимание на историю зарождения и развития этого института в нашей стране. Путь становления российской адвокатуры был сложным, предпринимались различные поиски лучших форм и способов организации адвокатуры.

История образования и развития 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.

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 законченный 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 отличии 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.

Кроме случаев ведения дел по назначению суда, вознаграждение за которые выплачивалось из общего фонда, оплата труда адвоката производилась по договоренности с клиентом. Хотя Министерство Юстиции и установило размеры оплаты услуг, они были необязательны и применялись лишь в случаях разногласий между адвокатом и клиентом.

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.

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.

С конца 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 распостранению подпольной адвокатской практики.

Новый закон об адвокатуре, вышедший к середине лета 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 Наркоматоам 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.

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.

Коллегии адвокатов.

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. Основной задачей адвокатуры в соответствии со ст. 1 главы 1 Положения об адвокатуре является оказание юридической помощи гражданам и организациям. 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, президиум, ревизионная комиссия.

Общее собрание коллегии созывается не реже 1 раза в год и насчитывает более 300 адвокатов. 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.

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 коллеггии 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.

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.

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.

Юридическая консультация.

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. 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, 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 лекториев, доходы от внереализационных операций и иные доходоы, полученные коллегиями и юридическими консультациями по договорам, не связанным с оказанием юридической помощи) подлежит налогообложению в порядке, установленном Законом РФ "О налоге на прибыль предприятий и организаций".

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 в порядке, установленном Законом РСФСР от 07.12.91 N 1998-1 "О подоходном налоге с физических лиц".

Другими нормативными источниками регулирования служат Положение об оплате труда адвокатов от 25.04.75 и Инструкция об оплате юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям и организациям от 04.08.77.

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 упомянутое 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.

Статус адвоката.

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.

Члены коллегии адвокатов имеют определенные права и несут соответствующие обязанности. Адвокат имеет право избирать и быть избранным в органы коллегии адвокатов, ставить перед органами коллегии вопросы, касающиеся деятельности коллегии, принимать личное участие во всех случаях обсуждения органами коллегии его деятельности или поведения, выйти из состава коллегии.

Адвокат, выступая в качестве представителя или защитника, правомочен защищать права и представлять законные интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, 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.

Адвокат обязан использовать все предусмотренные законом средства и способы защиты прав и законных интересов граждан и организаций, обратившихся к нему за помощью. Но он 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.

Непроцессуальная деятельность защитника.

Предусматривает закон и непроцессуальную 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, процедура 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 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 (ст. 72 УПК РСФСР). 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 ограничены. 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. В Москве с 1950 по 1986 год число адвокатов не изменилось и, что небезынтересно отметить, остается в 2,5 раза меньше, чем в 1913 году. Сейчас в России чуть более 17000 адвокатов приходится на 160 миллионов населения. Для сравнения: в Германии 60000 адвокатов - на 90 миллионов жителей, в Англии - 67500 адвокатов и 60 миллионов населения, в США - 400 тысяч адвокатов на 252 миллиона американцев. 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 зарегламентирован, их деятельность абсолютно не отвечает даже минимальным международным стандартам.

Сейчас разрабатывается 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).

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 контроля за качеством профессиональной деятельности адвокатов. Важным направлением совершенствования адвокатуры является воспитание молодых специалистов. К сожалению, в большинстве юридических вузов и факультетов нет спецкурса по проблемам деятельности адвокатуры, нет учебника "Адвокатура в РФ", создание которого, насколько известно, пока еще даже не планируется. 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. Безусловно, престиж адвокатской деятельности растет. По данным социологических исследований около половины опрошенных граждан (от 40 до 50% в разных регионах страны) с уважением относятся к профессии юриста, в т.ч., разумеется, и адвоката.

Список литературы.

1. В. М. Семенов. Правоохранительные органы в СССР. М, ЮЛ, 1990.
2. Ю. Хаски. Российская адвоктура и советское государство. М, 1993.
3. Закон об адвокатуре СССР от 30.11.79.
4. Положение об адвокатуре РСФСР от 20.11.80.
5. Письмо Государственной налоговой службы Министерству финансов РФ "О налогообложениии коллегии алвокатов" от 16.03.93.
6. Постановление Правительства РФ "Об оплате труда адвокатов за счет государства" от 07.10.93
7. Адвокатура в СССР. М, ЮЛ, 1971.