(cc) BY

Вицке Регина Эдуардовна
канд. юрид. наук, доцент
ГБОУ ВО «Башкирская академия государственной
службы и управления при Главе
Республики Башкортостан»
г. Уфа, Республика Башкортостан

К ВОПРОСУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОМ СТАТУСЕ АДВОКАТА

Аннотация*: в статье рассмотрен вопрос об административно-правовом статусе адвоката. По мнению автора, адвокат обладает административно-правовым статусом и административной правосубъектностью.*

Ключевые слова*: административно-правовой статус, адвокат, адвокатура, адвокатская деятельность.*

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления [1].

По своему содержанию адвокатская деятельность призвана обеспечить реализацию конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно [2].

Организация, создание и деятельность адвокатской организации регулируется нормами публичного права, одной из публичных отраслей российской правовой системы является административное право, и без спорно адвокатские образования и адвокаты являются участниками административных правовых отношений.

Следовательно, адвокат обладает административно-правовым статусом и административной правосубъектностью.

Content is licensed under the Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

Действующего законодательство определяет административную правосубъектность, права, обязанности, и юридические гарантии независимости деятельности адвокатов.

В соответствии, с положениями 63-ФЗ правосубъектность адвоката возникает с момента приобретение статуса адвоката. Следует отметить, что данный процесс состоит из ряда административных процедур:

1) сдача квалификационного экзамена;

2) принесение присяги;

3) внесение сведений об адвокате в региональный реестр;

4) выдача адвокату удостоверения.

Правосубъектность адвоката прекращается в связи:

– с волеизъявлением лица, осуществляющего соответствующую деятельность;

– с вступлением в законную силу решения суда о признании адвоката недееспособным или ограниченно дееспособным;

– со смертью адвоката или вступлением в законную силу решения суда об объявлении его умершим;

– с вступлением в законную силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении умышленного преступления;

– с выявлением и установлением фактов, препятствующих приобретению статуса адвоката, не указанных ранее претендентом;

– с осуществлением адвокатской деятельности и (или) занятие выборных должностей в органах адвокатской палаты или Федеральной палаты адвокатов в период приостановление статуса;

– с решением совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации на основании заключения квалификационной комиссии при:

– неисполнении или ненадлежащем исполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем;

– нарушении адвокатом норм кодекса профессиональной этики адвоката;

Содержимое доступно по лицензии Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

– незаконном использовании и (или) разглашении информации, связанной с оказанием адвокатом квалифицированной юридической помощи своему доверителю, либо систематическом несоблюдении установленных законодательством Российской Федерации требований к адвокатскому запросу;

– неисполнении или ненадлежащем исполнении адвокатом решений органов адвокатской палаты, принятых в пределах их компетенции;

– установлении недостоверности сведений, представленных в квалификационную комиссию;

– отсутствии в адвокатской палате в течение четырех месяцев информации об избранной им форме адвокатского образования, по истечению трех месяцев со дня присвоения статуса адвоката, либо внесения сведений об адвокате в региональный реестр после изменения им членства в адвокатской палате, либо возобновления статуса адвоката

Вместе с тем, законодатель предусматривает исчерпывающий перечень оснований для приостановления правосубъектности адвоката.

Права и обязанности адвоката, представляется возможным классифицировать на общие и особенные.

Среди общих прав и обязанностей в сфере государственного управления следует выделить:

1) права:

– запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций в установленном порядке при этом, указанные органы и организации обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их копии;

– фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

2) обязанности:

Content is licensed under the Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

– честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами;

– постоянно совершенствовать свои знания самостоятельно и повышать свой профессиональный уровень;

Таким образом, общие права и обязанности адвоката в сфере государственного управления корреспондируются с правами государственных служащих, подтверждением этого, также являются установленные ограничения, так, например, адвокат не вправе:

– вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности;

– принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер (реализация требований общего административно-правового режима законности);

– принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он имеет самостоятельный интерес в деле, либо ранее в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

– имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица.

Представляется возможным констатировать, что специальные административные права и обязанности адвокатов содержатся в положениях Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Кодекса административного судопроизводства РФ.

Содержимое доступно по лицензии Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

Государство не только гарантирует независимость деятельности адвокатов, но и защиту, как самому адвокату, так и членам его семьи. Вместе с тем, на органы внутренних дел законодатель возложил обязанность по принятию необходимых мер по обеспечению безопасности адвоката, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества.

Кроме того, законодатель гарантирует адвокатам особый порядок производства по уголовным делам, наравне с членом Совета Федерации, депутатом Государственной Думы, судьями Конституционного Суда Российской Федерации, судьи федерального суда общей юрисдикции или федерального арбитражного суда, мирового судьи и судьи конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации, присяжного или арбитражного заседателя в период осуществления им правосудия и др. лицами, замещающими государственную должность и должность государственного служащего.

Анализируя содержание деликтоспособности, следует отметить, что за неисполнение, либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную вышеуказанным Федеральным законом, то есть – дисциплинарную [3].

Основания и порядок привлечения адвоката к ответственности устанавливает Кодекс профессиональной этики адвоката [4], принимаемый Высшим органом Федеральной палаты адвокатов – Всероссийским съездом адвокатов.

Справедливости ради необходимо отметить, что действующей Кодекс профессиональной этики [5] является локальным документом и устанавливает только такой вид юридической ответственности адвоката как дисциплинарный.

Законодатель четко не определяет основания для привлечения адвоката, лица осуществляющего публичные функции, к дисциплинарной ответственности.

Анализ Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуры» позволяет возможным сделать вывод о том, что адвокат подлежит гражданско-правовой ответственности, поскольку адвокатская деятельность осуществляется

Content is licensed under the Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

на основе соглашения между адвокатом и доверителем, которое представляет собой гражданско-правовой договор. Следовательно, в случае полного, или частичного невыполнение адвокатом обязанностей возможно наступление гражданско-правовой ответственности.

Анализ нормативно-правовых актов устанавливающих административную деликтоспособность адвоката, по мнению автора, является весьма условной.

Поскольку адвокатская деятельность по своему назначению способствует охране прав и законных интересов человека и гражданина, объективному и справедливому правосудию укреплению законности, целесообразно в главу 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» включить положения, регламентирующие основания и порядок привлечения адвокатов к юридической ответственности.

Подводя итог, изложенному, позволительно провести параллель и отметить значительное сходство (но при этом, не отождествляя в полной мере) содержание административного правого статуса адвоката и государственных служащих.

Правовое положение адвокатов в сфере государственного управления характеризуется специфичность и неоднозначностью, с одной стороны адвокат является общим субъектом административного права, с другой особым.

С учетом того, что адвокатская деятельность является публичной и имеет основное назначение оказание квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию, адвоката следует отождествлять со специальным субъектом административного права.

Список литературы

1. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 №63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 26.04.2002 г.). – Ст. 3 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 05.05.2017).

2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к

Содержимое доступно по лицензии Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)

Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ)). – Ст. 48 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 05.05.2017).

3. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 №63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 26.04.2002 г.). – Ч. 2. – Ст. 7 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 05.05.2017).

4. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 №63-ФЗ (принят ГД ФС РФ 26.04.2002 г.). – Ч. 2. – Ст. 4 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.gov.ru (дата обращения: 05.05.2017).

5. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_44841 (дата обращения: 05.05.2017).

Content is licensed under the Creative Commons Attribution 4.0 license (CC-BY 4.0)