

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ОПЫТА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН ПО ПРИОСТАНОВЛЕНИЮ СТАТУСА АДВОКАТА

Мамаджанова Дилафруза Бахтиярджан кизи.

Магистр, Ташкентский государственный юридический университет

Институт адвокатуры уже давно считается предпосылкой формирования демократического общества в Западной Европе и США. В правовой системе стран континентальной Европы и США юристы имеют особый статус, а профессия юриста является неотъемлемой частью гражданского общества. Развитие Института адвокатуры на этом уровне основывалось на принципе «неприкосновенности частной собственности» и «каждый может обвинить человека в преступлении, но защита прав человека принадлежит лишь меньшинству», как сказано в первом главе. На межгосударственном уровне уделялось внимание обеспечению эффективности адвокации, был принят ряд международных конвенций. В частности, в «Основных принципах роли юристов», принятых на Восьмом Конгрессе ООН «По предупреждению преступности и борьбе с правонарушителями», проходившем на Кубе в 1990 году, совершенствование юридической профессии является одним из основных условий демократического юридического развитие. Также было подчеркнута, что должны быть гарантии, обеспечивающие особый статус адвокатов. Нормы и стандарты, указанные в этом международном документе, в частности, нормы о независимых самоуправляющихся объединениях адвокатов и их дисциплинарной ответственности, имплементированы в наше национальное законодательство. Одновременно проводятся исследования по внедрению других общепризнанных стандартов.

В сравнительном анализе международного опыта о порядке приостановления статуса адвоката мы рассмотрим законодательство об адвокатуре Российской Федерации, Казахстана и Республики Беларусь, которые изначально имеют общую советскую историю и чьи правовая система близка к нашему национальному законодательству.

В последние годы вопрос приостановления и прекращения статуса адвоката в Российской Федерации и различные его аспекты находятся в центре внимания научных исследований. Причина такого внимания в том, что без изучения института адвокатуры, который можно рассматривать как основу гражданского общества в современном мире, невозможно выполнить перед государством задачи развития демократии и построения правового государства.¹⁷

В соответствии с Законом "Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Российской Федерации" вопросы приостановления и восстановления статуса

¹⁷ Advokatlik maqomini to'xtatib turish, tugatish asoslari, tartibi va oqibati, maqola V.T. Azizova, M.K. Gitinovasov

адвоката решаются региональным советом Палаты адвокатов по месту регистрации заявителя в реестре адвокатов. При прекращении обстоятельств, повлекших приостановление статуса временного характера, статус адвоката восстанавливается областным советом, принявшим решение ранее на основании заявления адвоката. Сведения о приостановлении или восстановлении статуса адвоката вносятся в региональный реестр органом юстиции региона. В целях исключения возможных ошибок со стороны региональных советов в законодательстве установлено право обжаловать в суде решение о приостановлении или восстановлении статуса адвоката. Стоит отметить, что российское законодательство определяет узкий круг оснований для приостановления статуса адвоката. Принципы, определенные в законе Российской Федерации об адвокатуре, во многом аналогичны принципам нашего национального законодательства. В частности, согласно федеральному закону статус адвоката может быть приостановлен при наличии следующих оснований:

занятие должности юриста в выборном органе или органе местного самоуправления;

профессиональная некомпетентность адвоката на срок 6 месяцев и более;

обязательная военная служба;

обнаружение пропажи адвоката;

применение к нему принудительных мер медицинского характера;

по личным обстоятельствам.

Хотя не уточняется, что адвокат может приостановить свой статус по таким основаниям, как зачисление или зачисление на курсы повышения квалификации, отпуск по беременности и родам, тяжелая болезнь близкого родственника, причинами, обосновывающими их, являются «прикрепление справок, статус адвоката». Адвокат может быть отстранен от должности на основании «личных обстоятельств». Видно, что было учтено, что юристы, обучающиеся на курсах повышения квалификации или во время отпуска по уходу за ребенком, могут время от времени оказывать юридические услуги. Учитывая главенство их воли при приостановлении статуса адвоката, определение основания, известного как «Личные обстоятельства», которое можно трактовать более широко, несомненно, соответствует международным стандартам..

Согласно законодательству Российской Федерации, на период приостановления статуса адвоката за адвокатом сохраняется ряд своих обязанностей. Адвокаты, правовой статус которых приостановлен в связи с прекращением правового статуса, обязаны:

-Соблюдение законодательства об адвокатуре;

-Соблюдение правил профессиональной этики юриста;

-Выполнение требований конференций Палаты адвокатов, решений Совета Палаты;

-Исполнение обязанностей, предусмотренных статьей 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности», за исключением обязательств, возникающих при осуществлении адвокатской деятельности;

-Сообщение совету палаты об обстоятельствах, послуживших причиной приостановления статуса адвоката;

-Ежегодно не позднее 1 апреля представлять в Совет Палаты адвокатов справку о подоходном налоге с физических лиц по соответствующей форме или справку о неполучении доходов за предыдущий год;

-По решению конференции Палаты адвокатов адвокат может быть обязан пройти курсы повышения квалификации или иные виды профессиональных курсов.

Это обязательство, несомненно, важно. Ведь уместно задуматься над вопросом, будут ли правовые знания адвоката, статус которого приостановлен на длительный период времени, для оказания квалифицированных юридических услуг после восстановления его статуса. В связи с этим система оценки правовых знаний лиц, не проработавших длительный период времени в профессиональной юридической деятельности, например, в качестве консультанта и на аналогичных должностях, до восстановления статуса адвоката, является одной из наиболее разумные пути повышения эффективности адвокатуры.

Помимо вышеуказанных основных обязанностей, Палата адвокатов имеет право вводить обязательные сборы исходя из потребностей Палаты в отношении адвокатов, статус которых приостановлен ее решением. В то же время таким юристам могут быть предоставлены определенные финансовые льготы. Например, если адвокат не завершает свой статус, а вместо этого работает в другой сфере во время отстранения, он должен платить гонорары, как и другие адвокаты. Однако если адвокат приостанавливает свой статус по причине плохого состояния здоровья, Палата может освободить его от различных гонораров и взносов или предоставить ему другие льготы с учетом индивидуальной ситуации и его финансового положения.¹⁸

Также адвокатам, чей правовой статус приостановлен, не разрешается работать на оплачиваемых должностях, кроме научных, педагогических или других видов должностей, связанных с искусством, включая государственные должности, государственные службы (например, в ФБР) и муниципальные должности в Российской Федерации или ее субъектов. Кроме того, в период приостановления статуса адвоката запрещается работать на выборных должностях в органах самоуправления адвокатуры.¹⁹

¹⁸ Сергей Иванов, статья «Об обязанностях отстраненных адвокатов», 9 апреля 2018 г. <https://www.advgazeta.ru/mneniya/ob-obyazannostyakh-advokatov-s-priostanovlennym-statusom/>

¹⁹ Разъяснения, возникающие в связи с прекращением статуса адвоката, 30 апреля 2020 года, Ленинградский совет адвокатской палаты. <https://aplo.fparf.ru/documents/chamber/razyasneniya-soveta-ap-lo-v-poryadke-ch-4-st-4-kpea-/razyasnenie-po-voprosam-voznikayushchim-pri-priostanovleniya-statusa-advokata/>

Как и в нашем национальном законодательстве, в законодательстве Российской коллегии адвокатов гарантии, предоставляемые законом практикующему адвокату при приостановлении статуса адвоката, не распространяются на адвоката, статус которого приостановлен. Если преступное действие или бездействие адвоката не доказано приговором суда, он не может быть привлечен к ответственности за юридические мнения, высказанные в ходе адвокатской деятельности. К адвокату применяются дисциплинарные меры вплоть до прекращения его статуса за продолжение деятельности несмотря на приостановление статуса адвоката, за умышленное или неосторожное нарушение законодательства об адвокатуре. Также ряд ученых-правоведов в РФ предлагают усилить дисциплинарную ответственность адвокатов. Один из них - Й.О. Бусурина предложила расширить перечень существующих мер дисциплинарной ответственности адвокатов новой мерой - приостановлением статуса адвоката на срок до 1 года. По его мнению, это, в свою очередь, будет важно для обеспечения соблюдения принципа пропорциональности.²⁰

Хотя законодательство Республики Казахстан начало реформироваться одновременно с законодательством России и Узбекистана после распада бывшего союза, оно имеет множество уникальных особенностей. Закон Республики Казахстан «Об адвокатуре и юридической помощи» также резко отличается от вышеупомянутого российского законодательства. В частности, формы адвокатских структур индивидуальны, практикуют без образования юридического лица, коллегии (коллегии), адвокатских контор.²¹

Если остановиться на вопросе приостановления правового статуса, то этому вопросу посвящена статья 43 вышеупомянутого Закона Республики Казахстан об адвокатуре. Еще одной особенностью законодательства этой страны является то, что в законе об адвокатуре используется термин «приостановление действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью» вместо термина «приостановление статуса адвоката». Четко определены несколько узкие рамки приостановления статуса адвоката, не связанные с дисциплинарным наказанием и возбуждением уголовного дела в отношении адвоката. Согласно статье 43 Закона, в следующих случаях действие лицензии на занятие адвокатской деятельностью может быть приостановлено на следующие сроки:

- Быть юристом на государственной службе;

²⁰ Бусурина Е. О. Дисциплинарная ответственность адвоката в правозащитной деятельности : автореф. дис. ... конфеты. ходить наука М., 2013 г..

²¹ Закон Республики Казахстан от 5 июля 2018 года № 176-VI «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», с изменениями и дополнениями от 1 июля 2021 года.

- При осуществлении полномочий адвоката в качестве депутата Республики Казахстан, депутата-консультанта, получающего заработную плату из бюджета, не покидая постоянного или основного места работы;

- Во время военной службы;

- При подаче адвокатом заявления в коллегиям (коллегиям) о приостановлении действия лицензии;

- Кроме того, установлено, что в случаях наличия оснований для привлечения к уголовной ответственности и дисциплинарного взыскания в отношении адвоката действие лицензии должно быть приостановлено на следующие сроки:

- При начале производства по делу о прекращении действия лицензии в отношении адвоката - до окончания производства по делу;

- В случае признания адвоката виновным в совершении преступного деяния в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом, - до вступления приговора суда в законную силу;

- В случае пропуска адвокатом занятий по повышению квалификации более 30 календарных дней без уважительной причины либо отказа от участия в курсах повышения квалификации - до устранения данного нарушения, но на срок не более 3 месяцев;

- При регулярном оказании услуг адвокатом (3 раза и более в течение 12 месяцев) с нарушением соответствующих требований по предоставлению гарантированной государством бесплатной юридической помощи - на 6 месяцев;

- Если адвокат систематически (3 раза и более в течение 12 месяцев) нарушает Закон Республики Казахстан "О противодействии легализации доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" - на срок 6 месяцев;

- При установлении того, что адвокат занимается оплачиваемой или предпринимательской деятельностью, кроме научно-педагогической, творческой деятельности, членство в наблюдательном совете коммерческих организаций, назначение и избрание арбитром в коммерческом арбитраже - сроком на 6 месяцев.

- Приостановление действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью осуществляется по решению судебного органа, выдавшего лицензию, на основании обращений областного юстиции, городов республиканского значения, территориальных органов столицы, республиканских и областных советов адвокатов.

В решении Министерства юстиции о приостановлении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью должны быть указаны причины и срок приостановления действия лицензии. Приостановление действия лицензии адвоката запрещается со дня принятия решения об этом Министерством

юстиции. Адвокат имеет право обжаловать решение о приостановлении или отказе в действии лицензии на занятие адвокатской деятельностью.

На основании приказа Минюста о восстановлении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью, приостановленной по указанным выше основаниям, и документов, подтверждающих отмену основания ее приостановления, в течение десяти календарных дней со дня ее приостановления адвокат согласно заявлению. Решение о приостановлении или восстановлении действия лицензии на занятие адвокатской деятельностью размещается на интернет-ресурсе Минюста. О принятом решении будут проинформированы адвокат, коллегия адвокатов, центральные аппараты правоохранительных органов и уполномоченный орган по обеспечению деятельности судов с организационной и материально-технической точки зрения.

Как мы видели выше, законодательство Казахстана отличается жесткими и строгими дисциплинарными мерами в отношении некомпетентных адвокатов, нарушающих требования соответствующего закона. Также обеспечена свобода адвокатов путем введения основания для приостановления статуса адвоката по заявлению адвоката. Ведь в ряде случаев по причинам, не указанным в четко определенных основаниях, адвокат может не иметь возможности заниматься профессиональной деятельностью в течение определенного периода времени. С этой точки зрения отсутствие конкретного перечня оснований, которые должны быть указаны в заявлении адвокатов, желающих временно приостановить действие их лицензии, позволяет вольно толковать данную норму, исходя из интересов адвокатов.

Коллегия адвокатов Республики Беларусь имеет 100-летнюю историю. В связи с тем, что эта страна исторически находилась в тесных отношениях с Россией и вместе шла по пути социалистического развития, ее законодательство имеет ряд особенностей, типичных для стран СНГ. По этой причине было бы уместно рассмотреть опыт Беларуси в вопросе приостановления статуса адвоката. В нашей стране адвокатская деятельность регулируется Законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь».²² Статья 12 этого закона определяет порядок приостановления статуса адвоката. В законодательстве белорусской адвокатуры термин «приостановление адвокатской деятельности» используется для приостановления статуса адвоката уникальным способом, то есть в отличие от практики России и Узбекистана. Адвокатская деятельность приостанавливается по решению Совета соответствующей региональной коллегии адвокатов. Этот орган самоуправления адвокатов определен в статье

²²Принят Палатой представителей 19 декабря 2011 годаОдобрено Советом Республики 20 декабря 2011 года, (в ред. Законов Республики Беларусь от 29.12.2012 N 7-3, от 11.07.2017 N 42-3, от 06.01.2021 N 93-3, от 27.05.2021 N 113-3)

41 вышеупомянутого закона следующим образом: «Областная коллегия адвокатов основана на обязательном членстве адвокатов отдельной административно-территориальной единицы, самостоятельном балансе - в банках и (или) является некоммерческой организацией, имеющей право открывать счета в других финансовых организациях и имеющей печати, штампы и бланки с адресом и наименованием коллегии адвокатов. Региональная коллегия адвокатов создается в целях оказания юридической помощи, представления интересов адвокатов в государственных органах и иных организациях, контроля за соблюдением адвокатами законов, в том числе правил профессиональной этики адвокатов.»

Таким образом, «приостановление адвокатской деятельности» допускается в случаях, когда имеются следующие основания:

- избрание адвоката для работы в государственном органе или иной организации на постоянной основе, деятельность приостанавливается в соответствии со сроком работы;
- адвоката призывают на военную службу;
- в связи с опекой адвоката над ребенком в возрасте до трех лет;
- привлечение адвоката на альтернативную службу;²³
- действие лицензии может быть приостановлено в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Адвокат, приостановивший свою юридическую деятельность (статус), обязан представить ордерные бланки по своим делам. После прекращения оснований, повлекших приостановление деятельности, она восстанавливается по решению Совета областной коллегии адвокатов, принявшего решение о приостановлении деятельности адвоката на основании личного заявления адвоката.

Анализируя опыт зарубежных стран по приостановлению статуса адвоката и эту процедуру в их правовой системе, мы не можем не обратить особого внимания на законодательство США об адвокатуре. В период становления государственности в США важную роль в формировании законодательства сыграло английское право, т.е. английское право того времени. Однако после обретения независимости американские юристы смогли создать основанную на свободе правовую систему, отличную от правовых систем других стран.

Что касается закона США об адвокатуре, то единого закона, регулирующего этот вопрос, не существует. Поскольку в каждом штате действуют свои законы, профессиональная деятельность юристов регулируется законами того государства, в котором они проживают. Коллегия адвокатов, открытая для всех юристов этой страны, основанная в 1878 году – «American Bar Association» действует. Членство в ассоциации является обязательным лишь в некоторых штатах, большинство членов — юристы.

²³Альтернативная гражданская служба – особый вид работы, выполняемой гражданами, как правило, вместо военной службы, в интересах общества и государства..

Деятельность АВА охватывает все области правовой системы США. 1969 г., включая Правила этики юристов АВА “The Model Code of Professional Responsibility”, и в 1983 году разработал “Model Rules of Professional Conduct”. Кроме того, ассоциация инициирует законодательство в различных областях права и готовит законопроекты политического значения. Хотя она неотделима от законодательства страны и играет важную роль в подготовке юридических кадров и надзоре за соблюдением профессиональной этики, Американская ассоциация адвокатов не рассматривает дисциплинарные дела и не имеет полномочий расследовать и принимать меры против адвокатов. Такие полномочия предоставлены соответствующим ведомствам каждого штата на основе принципа независимости, который является одним из основных принципов законодательства США.

Если говорить непосредственно о вопросах адвокатского права, то адвокатская практика в штате Вашингтон регулируется BYLAWS²⁴, принятыми Коллегией адвокатов штата Вашингтон. В штате Вашингтон существует несколько типов правового статуса, активные и неактивные типы обсуждаются ниже. Особенностью этого является то, что, как уже упоминалось выше, поскольку членами ассоциаций адвокатов являются не только адвокаты, но и другие адвокаты, право приостановить статус предоставлено и другим адвокатам, например, судьям. Прежде чем осветить вопросы приостановления статуса адвоката, следует сделать краткий комментарий о статусе «действующего».

Активный статус означает, что адвокат был допущен к юридической практике Верховным судом штата Вашингтон и должен следовать правилам Вашингтонской ассоциации адвокатов и Верховного суда в отношении своей лицензии, не изменил своего статуса и занимается практикой в результате дисциплинарного производства. адвокат, не лишенный адвокатского статуса.

Изменить статус с активного на неактивный довольно просто. То есть, если адвокат не желает использовать свою лицензию на занятие адвокатской деятельностью в течение определенного периода времени, он обязан написать заявление с указанием этого в документах, предусмотренных коллегией. В случае если адвокат подлежит дисциплинарной ответственности или отказывается от уплаты обязательных гонораров коллегии адвокатов, его ходатайство не будет удовлетворено. В остальных случаях, т. е. в любых случаях, когда адвокат не просит приостановить свой статус во избежание какой-либо ответственности или обязательств, его просьба удовлетворяется. Как и в других штатах, гонорар за лицензию адвоката необходимо платить ежегодно, пока статус приостановлен. Адвокатам с неактивным статусом запрещено заниматься юридической практикой в штате Вашингтон или

²⁴Bylaws adopted by the Board of Governors on September 24, 2010, and all other amendments approved by the Board of Governors through January 6, 2022.

занимать должности, требующие лицензии на юридическую практику. Вопрос об ответственности адвоката за нарушение этого требования варьируется от штата к штату и может варьироваться от дисциплинарного до уголовного наказания. В штате Вашингтон отстраненный от должности адвокат не обязан продолжать профессиональное развитие, не занимаясь юридической практикой. Однако для восстановления активного статуса адвокату необходимо накопить определенное количество образовательных кредитов, определенных Коллегией адвокатов, на курсах повышения квалификации. Срок дисквалификации не засчитывается в стаж, необходимый для получения звания Почетного члена коллегии адвокатов.

В других штатах США юристы, не занимавшиеся практикой в течение определенного периода времени, должны сдать определенный экзамен, чтобы вернуться на работу. Основная причина этого в том, что юриспруденция — одна из самых престижных профессий в США. Поэтому неспособность лиц, длительное время не работавших в юридической сфере, оказывать гражданам должным образом квалифицированную юридическую помощь наносит не только вред профессиональной этике, но и оценивается как ущерб репутации адвокатуры как института в обществе. Среди членов региональных ассоциаций адвокатов было много дискуссий по поводу неактивного статуса. На этом месте нам следует остановиться на статье Уильяма Муни о бездействующих юристах.²⁵ Хотя статья была написана в 60-е годы прошлого века, изложенные в ней идеи не потеряли своей актуальности. Автор пишет, что в некоторых штатах количество неактивных адвокатов достигло 35-40 процентов, а некоторые юристы продолжают предоставлять юридические консультации клиентам, которых они обслуживали в течение своей карьеры. Он также обратил внимание на то, что ряд юристов занимались бизнесом и впоследствии восстановили свой статус, поскольку профессия юриста – престижная. В своей статье автор предлагает ужесточить требования, предъявляемые к ним региональной коллегией адвокатов, учитывая тот факт, что адвокаты, желающие восстановить статус адвокатов, не занимаются мониторингом новостей закона и судебных решений на протяжении определенного периода времени.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что адвокатский закон США требует строгого соблюдения адвокатской этики. В частности, он запрещает оказание юридических услуг, требующих лицензии, в период приостановления статуса и предусматривает такие радикальные меры, как “bisbarment” - лишение лицензии.

²⁵Mooney, William E. “The Inactive Lawyer.” American Bar Association Journal 48, no. 5 (1962): 452–54.
<http://www.jstor.org/stable/25721983>.