

Кармышаков М.А.

**АДВОКАТУРА ЖАНА АДВОКАТТЫК ИШМЕРДҮҮЛҮК: АНЫН ӨНҮГҮҮСҮНҮН
ЗАМАНБАП ТЕНДЕНЦИЯЛАРЫ**

Кармышаков М.А.

**АДВОКАТУРА И АДВОКАТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ: СОВРЕМЕННЫЕ
ТЕНДЕНЦИИ ЕГО РАЗВИТИЯ**

M. A. Karmyshakov

**THE LEGAL PROFESSION AND LAWYER ACTIVITY: MODERN TRENDS OF ITS
DEVELOPMENT**

УДК: 347.965

Макалa жарандардын, юридикалык жактардын конституциялык укуктарын ишке ашырууга шарт турган адвокаттардын жана адвокатуранын укуктук абалына, ошондой эле бул институттун Кыргыз Республикасындагы өнүгүүсүнүн кээ бир маселерине багытталат.

Негизги сөздөр: адвокат, институт, коом.

Статья посвящена правовому положению адвокатов и адвокатуры как института гражданского общества, с учетом специфики его деятельности способствующего в осуществлении и реализации конституционных прав граждан и юридических лиц, также некоторым вопросам развития этого института в Кыргызской Республики.

Ключевые слова: адвокат, институт, общество.

The article deals with the legal status of lawyers and the legal profession as an institution of civil society, with less specificity of its activities contributing to the implementation and realization of the constitutional rights of citizens and legal entities, some of the Institute's development in the Kyrgyz Republic.

Key words: attorney, institute, society.

Адвокатура Кыргызской Республики – это самоуправляемое профессиональное сообщество адвокатов, созданное на основе общности профессиональных интересов, призванное выражать и защищать их интересы, содействовать повышению квалификации адвокатов и развитию адвокатской деятельности, а также поднятию престижа адвокатской профессии для обеспечения доступа населения Кыргызской Республики к справедливому правосудию и соблюдения принципов равноправия и состязательности сторон в суде.

Адвокатура осуществляет свою деятельность в соответствии с требованиями Конституции Кыргызской Республики, Закона «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности», иных нормативных правовых актов Кыргызской Республики и Устава Адвокатуры КР и объединяет на основе обязательного членства адвокатов Кыргызской Республики. Адвокатура КР имеет территориальные филиалы в каждой области и городах областного значения (Бишкек и Ош).

Адвокатура КР зарегистрирована в органах юстиции 26 декабря 2014 года на основании решения участников Учредительного съезда адвокатов КР, состоявшегося 26 ноября 2014 года.

Таким образом, Адвокатура является некоммерческим юридическим лицом с самостоятельной

организационно-правовой формой, объединяющей территориальные адвокатуры Кыргызской Республики. Высшим органом управления Адвокатуры КР является съезд адвокатов, который созывается не реже одного раза в три года по решению Совета адвокатов Адвокатуры КР, который устанавливает дату, время и место проведения съезда. Внеочередной съезд адвокатов созывается по решению Совета адвокатов Адвокатуры КР (по собственной инициативе) или по инициативе не менее одной трети всех адвокатов Кыргызской Республики. Съезд адвокатов считается правомочным, если в его работе принимает участие не менее половины состава избранных делегатов от общей численности адвокатов Кыргызской Республики. Тайным голосованием съезд адвокатов избирает Совет адвокатов Адвокатуры КР в количестве не более 9 человек из числа адвокатов. Съезд адвокатов обновляет состав Совета один раз в три года не менее чем на одну треть. Полномочия членов Совета адвокатов сохраняются до проведения очередного съезда. Председательствует на Съезде адвокатов председатель Совета адвокатов Адвокатуры КР, а в случае его отсутствия – заместитель председателя.

К компетенции Съезда относятся:

- определение основных направлений деятельности Адвокатуры КР;
- утверждение устава Адвокатуры КР, принятие решения о внесении изменений и/или дополнений в него или принятие устава в новой редакции;
- формирование Совета адвокатов Адвокатуры КР и принятие решения о досрочном прекращении полномочий его членов;
- принятие Кодекса профессиональной этики адвокатов;
- избрание членов Комиссии по этике из числа членов Адвокатуры КР;
- избрание членов Ревизионной комиссии, утверждение ее отчета о результатах финансово-хозяйственной деятельности;
- определение размера отчислений территориальных адвокатур из средств, поступивших от уплаты членских взносов, на общие нужды Адвокатуры КР;

- иные полномочия, не противоречащие законодательству Кыргызской Республики. Анализируя перспективы развития адвокатуры на территории КР, следует обратить свое внимание на следующие аспекты данной проблемы:
- предпосылки реформирования адвокатуры;
- принципы реформирования адвокатуры;
- основные направления реформирования адвокатуры;
- задачи реформирования адвокатуры.

Причем, указанные аспекты в дальнейшем могут быть объединены в рамках самостоятельного подхода к институциональной реформе отечественной адвокатуры. Представляется, что институциональность дальнейших преобразований в области адвокатской деятельности в настоящее время имеет принципиальное значение, поскольку институт адвокатуры:

- является частью правового института защиты прав и свобод человека и гражданина;
- является институтом гражданского общества, содействующим правосудию, т.е. находится в определенной связи с элементами судебной системы КР;
- использует чрезвычайно много процессуальных норм из различных областей права, которые помимо данного института нигде больше не получают такого общего объединения;
- в силу своего предназначения в процессуальном плане противопоставляется всему комплексу правоохранительных органов государственной власти, что, соответственно, предполагает необходимость урегулирования взаимоотношений между адвокатурой и всеми этими органами, с учетом специфики каждого из них;
- в настоящее время должен быть подчинен международным стандартам, причем стандартам двояким: в области обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи и в области правил функционирования самого института адвокатуры как саморегулируемой структуры.

Таким образом, дальнейшее реформирование отечественной адвокатуры должно происходить с учетом перечисленных аспектов, которые в своей совокупности позволяют позиционировать данное реформирование как институциональный процесс. Переходя непосредственно к выделенным выше аспектам дальнейшего развития института адвокатуры на территории КР и, в частности, к возможным предпосылкам реформирования адвокатуры, приведем размышления на этот счет доктора юридических наук профессора А.Х. Саидова, который на Международной региональной конференции, посвященной современному состоянию адвокатуры в странах Центральной Азии в своем докладе выделил следующие предпосылки реформы адвокатуры, которые он назвал общими для большинства стран на постсоветском пространстве:

- национальное законодательство не в полной мере соответствует международным стандартам;

- отсутствует механизм реализации принципа равенства сторон в суде;
- несовершенен механизм оказания юридической помощи лицам, находящимся в следственных изоляторах и исправительных учреждениях;
- отсутствует правовое регулирование деятельности адвокатов на территории других государств;
- отсутствует непрерывная и целостная система подготовки и переподготовки профессиональных и научно-педагогических кадров адвокатуры.

Обозначим некоторые направления, по которым, на наш взгляд, должна проводиться работа, но совершенствованию оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам. Пристальное внимание должно уделяться укреплению статуса адвокатуры как института гражданского общества. В соответствии с Законом «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» адвокатура не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. С учетом этого органы государственной власти и местного самоуправления не вправе вмешиваться в деятельность адвокатов, за исключением случаев, когда эта деятельность противоречит законодательству. В деятельности адвокатуры при оказании квалифицированной юридической помощи одновременно присутствуют и частный интерес, и публичный (интерес всего общества в целом). Публичный интерес выражается в установлении режима законности, своевременном пресечении нарушений нрав и свобод граждан, восстановлении нарушенного права и предупреждении таких нарушений в будущем. Закон «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» позволяет определить адвокатуру как независимый, самоуправляемый институт гражданского общества, публичную корпорацию профессиональных юристов, призванную участвовать в отправлении правосудия и оказывать на профессиональной основе правовую помощь. Именно эта публично-правовая функция является основной функцией адвокатуры, что делает ее важнейшей частью гражданского общества. Однако на сегодняшний день о гражданском обществе как о полностью сложившемся элементе политической системы в КР говорить рано. В то же время создание гражданского общества является необходимым условием становления режима законности во всех сферах государственной и общественной жизни. С этой точки зрения остро стоит проблема обеспечения и защиты прав самих адвокатов, всего адвокатского сообщества в целом. Справедливо замечание, что, делая акцент на Конституции Кыргызская Республика, в которой закреплено: права и свободы человека и гражданина определяют смысл, содержание и применение законов. Нельзя забывать и о том, что адвокат при исполнении любого поручения, прежде всего, является гражданином и только после этого — специалистом.

Именно поэтому обеспечение прав адвокатов, их защита есть условия эффективности и профессионализма предоставляемой ими юридической помощи. Защита прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц и дальнейшее расширение гарантированных прав адвокатов и адвокатского сообщества в целом являются двумя сторонами одной медали, немыслимы друг без друга. Поскольку полномочия адвоката вытекают из прав доверителя, определяются ими, постольку обеспечение должного уровня и юридическое закрепление действенной системы гарантий от нарушений прав и свобод человека и гражданина представляются необходимой предпосылкой развития адвокатуры как института защиты этих самых прав. Среди перспектив развития института адвокатуры следует на звать укрепление ее позиций в системе правоохранительных органов, разработку принципов сосуществования адвокатского сообщества и правоохранительных органов разной ведомственной подчиненности, определение механизма их сотрудничества и способов взаимодействия. С учетом задач и принципов деятельности адвокатуры ее совершенно правомерно рассматривать как орган, осуществляющий правоохранительную деятельность. При этом правоохранительную деятельность следует определить как деятельность государственных и общественных организаций, которая осуществляется с целью охраны права специально на то уполномоченными органами и общественными формированиями путем применения мер юридической ответственности, в соответствии с законом и с соблюдением установленных процедур. В системе органов, осуществляющих правоохранительную деятельность, адвокатура занимает особое положение: она призвана обеспечивать права человека и гражданина в процессе осуществления правоохранительной деятельности путем оказания квалифицированной юридической помощи. Это основная цель адвокатуры, в то время как иные правоохранительные органы могут преследовать и другие цели: предупреждение и пресечение правонарушений, укрепление правопорядка и т.д.

Взаимодействие адвокатуры и иных правоохранительных органов должно строиться на принципе невмешательства в деятельность друг друга, на признании независимости и негосударственного характера адвокатуры. Перспективным представляется активизация участия адвокатов и органов адвокатского самоуправления в законодательном процессе. Предпосылкой влияния адвокатуры на принятие решений в сфере законотворчества является «производность» прав и полномочий адвоката от прав доверителя, представляемого, подзащитного. Чем полнее будут закреплены законодательно права человека и гражданина, тем качественнее будет осуществляться их защита, как в гражданском, так и в уголовном процессе. Пора покончить с недоверием к адвокатам. Законодательство ряда зарубежных стран предусматривает их участие в правотворческом процессе, в котором

мнение адвокатов и органов адвокатского сообщества играет заметную положительную роль.

Представляется, что в процессе дальнейшего развития института адвокатуры должны проследиться, кроме прочего, две тенденции. Во-первых, претворение в жизнь уже закрепленных законодательно принципов адвокатуры: независимость, самоуправление, корпоративность, равноправие адвокатов. Во-вторых, введение новых принципов адвокатуры с обязательной апробацией их на практике. Среди этих новых принципов хотелось бы назвать принцип гласности в организации и деятельности адвокатуры, означающий как государственный, так и общественный контроль за законностью действий адвокатов. Этот принцип обусловленную публичным характером адвокатуры и негосударственной. ее природой. Однако не следует считать, что принцип гласности будет противоречить таким важным институтам, как, например, адвокатская тайна. Гласность должна касаться форм осуществления, условий и способов производства действий адвокатами, но ни в коей мере не затрагивать содержания самих действий.

На практике возможны противоречия между свободой коллегии адвокатов как юридического лица в решении вопросов своего внутреннего управления и необходимостью обеспечить реальную независимость входящих в нее адвокатов. Это противоречие может выразиться, скажем, в закреплении необоснованно широких полномочий органов управления коллегией.

Предстоит большая работа по приведению в соответствие Закона «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» налогового, трудового, пенсионного и иного законодательства, но совершенствованию механизма страхования риска профессиональной имущественной ответственности адвокатов, порядка компенсации трудовых затрат адвокатов при оказании бесплатной юридической помощи по разрешению других вопросов.

Нормативно- правовые акты:

1. Конституция Кыргызской Республики
2. Закон «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности»
3. Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (принята Генеральной Ассамблеей ООН и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 39/46 от 10 декабря 1984 г.);
4. Свод принципов для защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме (утвержден Генеральной Ассамблеей ООН в резолюции 43/173 от 9 декабря 1988 г.);
5. Минимальные стандартные правила обращения с заключенными (приняты на I Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями в 1955., одобрены Экономическим и Социальным Советом ООН в резолюциях 663С от 31 июля 1957., 2076 от 13 мая 1977. и 1984/47 от 25 мая 1984);

Рецензент: к.ю.н., и.о.проф. С.Дж.Тайлакова