

X

На правах рукописи

АНУФРИЕВ Денис Викторович

**АДВОКАТУРА
КАК ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА
В МНОГОНАЦИОНАЛЬНОЙ РОССИИ**

Специальность 23.00.02. - политические институты, этнополитическая конфликтология, национальные и политические процессы и технологии

**АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Москва – 2005



Работа выполнена на кафедре национальных и федеративных отношений Российской академии государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Научный руководитель: - доктор юридических наук, профессор
Болтенкова Любовь Федоровна

Официальные оппоненты: - заслуженный юрист РФ,
доктор юридических наук, профессор
Радько Тимофей Николаевич

- кандидат юридических наук, доцент
Гаврилов Сергей Николаевич

Ведущая организация: Российская академия адвокатуры

Защита диссертации состоится 27 января 2005 г. в 16.00 час, на заседании диссертационного совета Д-502.006.14 в Российской академии государственной службы при Президенте Российской Федерации по адресу:

119606, г. Москва, пр. Вернадского, 84, **1 учебный корпус, ауд. 3304.**

С диссертацией можно ознакомиться в читальном зале научной библиотеки Российской академии государственной службы при Президенте Российской Федерации (1-й учебный корпус).

Автореферат разослан 27 декабря 2004 года.

**И.о. Ученого секретаря
Диссертационного совета**



Дашдамиров А. Ф.

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИССЛЕДОВАНИЯ.

Актуальность темы исследования.

Исследование вопроса об адвокатуре как институте гражданского общества в многонациональной России обусловлено следующими обстоятельствами. Россия в соответствии с ее Конституцией (статья 1,2) является демократическим федеративным правовым государством, в котором признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства ¹.

Реформы последних пятнадцати лет, охватившие практически всю систему общественных отношений, повлекли за собой определенные перемены в деятельности правоохранительных органов и судебной системы в целом. С принятием в мае 2002 года Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" кардинальным изменениям подверглись также организация и деятельность российской адвокатуры.

Одной из основных задач судебно-правовой реформы, постепенно проводящейся в стране с 1991 года, является защита прав и свобод человека и гражданина при осуществлении правосудия. Эта мысль закреплена в Концепции судебной реформы в РСФСР. Одним из главных механизмов же защиты прав и свобод человека и гражданина совершенно справедливо признается адвокатура. В Концепции, в частности, говорится о том, что уровень развития адвокатуры является индикатором состояния демократии в гражданском обществе и одним из признаков реальной защищенности прав человека ². Хотя со времени разработки Концепции прошло 12 лет, этот тезис остается актуальным по сей день.

В условиях формирующегося демократического российского многонационального гражданского общества, необходимо к тому же, учитывая особенности российской этнокультуры, исходя из традиций и достижений многочисленных народов России, соблюдение прав и интересов национальностей. Данный фактор не может не отражаться на характере деятельности российской адвокатуры.

¹ Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. -- М.: ООО "Вершина", 2003. -- С. 4.

² Концепция судебной реформы в Российской Федерации. -- М., 1992. -- С. 67.

Адвокатура, как непосредственный участник процесса формирования российского гражданского общества, осуществляет свои публично-правовые функции, тем самым содействуя отправлению правосудия, соблюдению законности, уважению к правам, чести и достоинству людей. Через осуществление функций адвокатуры, в том числе, реализуются публично-политические интересы многонационального общества России, представляющего совокупность равноправных и равнообязанных граждан страны, основывающих свою жизнедеятельность на демократических принципах, общечеловеческих ценностях и традициях народов страны. Это, с течением времени, привело к повышению авторитета адвокатуры, как определенной части граждан, объединившихся добровольно на профессиональной основе ради достижения единых для многонационального общества целей, и являющихся составляющим элементом многонационального российского гражданского общества.

Повышение престижа адвокатуры и ее роли в обеспечении законности в настоящее время находится в прямой зависимости от положения человека в гражданском обществе, в отличие от того времени, когда считалось, что правосудие в нашем обществе обеспечивается лишь государственными учреждениями, такими как суд, прокуратура, милиция и исполнительная власть.

В свете сказанного, изучение вопроса об адвокатуре, как институте гражданского общества, представляет определенный интерес не только для научных кругов, но и для практиков, ибо существует взаимозависимость института адвокатуры и гражданского общества. Чем активнее будет работать адвокат на поприще защиты прав и свобод человека и гражданина, тем быстрее мы будем двигаться по пути формирования гражданского общества. Вопросы же формирования гражданского общества для современной России сверхактуальны. Не случайно эта тематика находит свое отражение в посланиях Президента Российской Федерации Федеральному Собранию РФ¹. Особо следует отметить Послание Президента РФ 2001 года, которое, по сути, содержит Концепцию формирования гражданского общества в Российской

¹ Послание Президента РФ В.В. Путина Федеральному Собранию РФ // Российская газета. 11 июля 2000.

Федерации¹. Не обойдены вопросы гражданского общества в Посланиях 2002 года² и 2003 года³.

Неоднократно обращался Путин В.В. к теме гражданского общества в Послании 2004 г. Наиболее выпукло выведена необходимость создания гражданского общества в таких словах: - "...Но все же наше общественное устройство - пока далеко от совершенства. И надо признать: мы в самом начале пути. Без зрелого гражданского общества невозможно эффективное решение насущных проблем людей. Качество их повседневной жизни прямо зависит от качества общественно-политической системы"⁴.

Институт адвокатуры - структурный элемент общественно-политической системы и от функционирования этого института многое зависит в улучшении качества данной системы.

Спустя несколько месяцев, Президент России высказал свою позицию относительно идеи образования Общественной палаты. Считая эту идею продуманной, он расценивает Общественную палату как площадку для широкого диалога, где могли бы быть представлены и подробно обсуждены гражданские инициативы⁵. **Адвокатуре, на наш взгляд, есть что внести в Общественную палату.**

Представляется, с позиции вышесказанного, что рассматриваемая автором тема, актуальна и сейчас, и не утратит своей актуальности в будущем, ибо формирование многонационального гражданского общества в России и его институтов - процесс длительный, при этом многогранный, в силу особенностей культур народов. К тому же и сама по себе задача защиты прав человека и гражданина - "вечная".

Степень научной разработанности темы.

Вопросам истории, организации и деятельности адвокатуры в России на протяжении всего времени существования данного института, посвящено много работ.

¹ Российская газета. 4 апреля 2001.

² В.В. Путин. России надо быть сильной и конкурентоспособной / Российская газета. 19 апреля 2002.

³ Послание Президента России В.В. Путина Федеральному Собранию РФ // Российская газета. 17 мая 2003.

⁴ Послание Президента России В.В. Путина Федеральному Собранию РФ // Российская газета. 27 мая 2004.

⁵ Российская газета. 14 сентября 2004.

Среди них следует отметить труды ряда историков и юристов дореволюционной России - К.К. Арсеньев ¹, Е.В. Васьковский ², М. Винавер ³, Л.Е. Владимиров ⁴, П. Вологодский, И.В. Гессен ⁵, Г.А. Джаншиев ⁶, А.В. Лохвицкий, П.В. Макалинский ⁷, В.Д. Набоков, Н. Павлов-Сильванский, П. Котляровский⁸ и др.

С установлением в России советской власти и перерождением адвокатуры присяжной в адвокатуру советскую вопросами ее организации и деятельности занимались М. Андрес ⁹, А.Я. Вышинский ¹⁰, М.В. Кожевников ¹¹, А. Торнопольский, М.П. Шаламов ¹², А. Цейтлин и др.

В современный же период вопросам и принципам организации и деятельности адвокатуры в России посвящены научные исследования В.М. Ануфриева ¹³, С.Н. Бабурина, М.Ю. Барщевского ¹⁴, А.Д. Бойкова ¹⁵,

¹ Арсеньев К.К. Заметки о русской адвокатуре. – СПб., 1875.

² Васьковский Е.В. Будущее русской адвокатуры. – СПб., 1983; Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Исследование принципов организации адвокатуры. Ч.2. – СПб., 1893; Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Очерк всеобщей истории адвокатуры. Ч. 1. – СПб., 1893.

³ Очерки об адвокатуре. – СПб., 1902.

⁴ Владимиров Л.Е. Реформа уголовной защиты. – СПб., 1886.

⁵ Гессен И.В. История русской адвокатуры. В 3-х томах. – Птр., 1914 – 1916; Гессен И.В. Судебная реформа. – СПб., 1905.

⁶ Джаншиев Г.А. Основы судебной реформы. – М., 1891.

⁷ Макалинский П.В. С-Петербургская присяжная адвокатура. – СПб., 1889.

⁸ Котляровский П. Русская адвокатура и закон. – Киев, 1905.

⁹ Андрес М. Коммунисты в коллегиях защитников. – Правда, 1922.

¹⁰ Вышинский А.Я. Революционная законность и задачи советской адвокатуры. – М., 1934.

¹¹ Кожевников М.В. Советская адвокатура. – М., 1939.

¹² Шаламов М.П. История советской адвокатуры. – М.: Юриздат. – 1939.

¹³ Ануфриев В.М. Организация и деятельность адвокатуры в России / В.М. Ануфриев, С.Н. Гаврилов. – М.: Юриспруденция, 2001.

¹⁴ Барщевский М.Ю. Адвокат, адвокатская фирма, адвокатура. – М.: Белые альвы, 1995; Барщевский М.Ю. Организация и деятельность адвокатуры в России: Научно-практическое пособие. – М.: Юристь, 1997; Барщевский М.Ю. Организация и деятельность адвокатуры в России: Научно-практическое пособие. – М.: Юристь, 2000.

¹⁵ Адвокатура России: Уч. пособие / А.Д. Бойков, Н.И. Капинус, Е.Г. Тарло. – М.: ИКФ Омега-Л; ИМПЭ им. А.С. Грибоедова, 2002.

В.Н. Буробина ¹, В.И. Власова ², С.Н. Гаврилова ³, А.П. Галоганова, А.Г. Кучерены ⁴, Е.Ю. Львовой, В.В. Леоненко, Г.Б. Мирзоева ⁵, Г.М. Резника, Т.Н. Радько, В.М. Савицкого, Ю.И. Стецовского ⁶, Н.В. Черкасовой, И.С. Яценко, А.И. Яценко и др.

Так как адвокатура является институтом гражданского общества в многонациональной России и рассматривается автором именно в этой связи, то следует отметить труды ряда ученых и политиков, занимавшихся и занимающихся вопросами, отнесенными к такому явлению, как многонациональное гражданское общество - Р.Г. Абдулатипов, С.А. Авакьян, А.Б. Барихин, Л.Ф. Болтенкова, А.Ф. Дашдамиров, К.Е. Дубасов, А.Е. Жарников, С.В. Калашников, К.В. Калинина, С.И. Картавцев, А.А. Мацнев, А.В. Нестеренко, С.А. Пистрякова, И.С. Картавцев и др.

В отдельный блок можно выделить имена тех мыслителей и исторических деятелей, идеи которых легли в основу теории гражданского общества, практики создания новых общностей людей и собственно деятельности адвокатуры. Это - М.М. Сперанский (1772-1839), К.М. Карамзин (1766-1826), В.Н. Карпов (1798-1867), М.Л. Погодин (1800-1875), В.Ф. Одоевский (1803-1869), В.Г. Белинский (1811-1848), А.И. Герцен (1812-1870), Н.Г. Чернышевский (1828-1889), П.Л. Лавров (1823-1900), П.А. Кропоткин (1842-1921), В.С. Соловьев (1853-1900), Ф.М. Достоевский (1821-1881), Л.Н. Толстой (1828-1910), Г.Н. Грановский (1813-1855), Г.В. Плеханов (1856-1918), Н.М. Коркунов (1853-1904), В.И. Ленин (1870-1924), И.В. Сталин (1879-1953), М.И. Калинин (1875-1946), А.В. Луначарский (1875-1933), Д.И. Курский (1874-1932) и другие.

¹ Буробин В.Н. Адвокатская деятельность: Учебно-практическое пособие / В.Н. Буробин, А.А. Власов, С.В. Дедиков и др.; Под ред. В.Н. Буробина. – М.: Изд-во МНЭПУ, 2001.

² Власов В.И. История судебной власти в России. В 2-х книгах. Книга первая (1019 - 1917). – М.: Компания Спутник +, 2003; Книга вторая (1917 - 2003). – М.: Компания Спутник +, 2004.

³ Гаврилов С.Н. История русской адвокатуры. – М.: Изд-во Юрист, 1998; Гаврилов С.Н. Адвокатура в Российской Федерации: Учеб. пособие / М.: Юриспруденция, 2000.

⁴ Кучерена А.Г. Бал беззакония: Диагноз адвоката. – М.: Политбюро, 1999.

⁵ Мирзоев Г.Б. Правовая культура адвоката – М.: Сернал, 1996.

⁶ Стецовский Ю.И. Право на свободу и личную неприкосновенность. Нормы и действительность / Отв. ред. Пашин С.А.; Академия народного хозяйства при Правительстве РФ. – М.: Дело, 2000.

Однако факт наличия значительного количества работ как по вопросам гражданского общества, так и адвокатуры, не умаляет значимости новых исследований в этой области познания. Особенно следует отметить, что исследований проблем организации и деятельности адвокатуры, именно как института гражданского общества, почти нет. Настоящее диссертационное исследование является попыткой восполнить существующий пробел в науке.

Объект и предмет исследования.

Объектом исследования являются те реальные явления и процессы исторической и современной действительности, происходившие и происходящие в политической и правовой сферах общественной жизни, которые связаны с существованием и функционированием адвокатуры как института гражданского общества.

Предметом исследования являются правовые и политические идеи, воззрения, взгляды, теории, относящиеся к вопросам адвокатуры как института гражданского общества, нормативные правовые акты, составляющие основу становления и развития адвокатуры как института гражданского общества в многонациональной России.

Хронологические рамки исследования.

Адвокатура, как институт гражданского общества в многонациональной России, рассматривается в диссертации со времен выявления ее проявленных в жизни общества функций.

Как показало исследование, это относится к древности, проходит через весь период формирования и развития российской государственности, российского многонационального гражданского общества, вплоть до сегодняшних дней.

Цель и задачи исследования.

Исходя из актуальности обозначенной темы, опираясь на имеющиеся практические знания и разработки в истории формирования, развития, организации и деятельности адвокатуры как института гражданского общества, федеральные и региональные нормативные правовые акты,

регулирующие вопросы рассматриваемой области, диссертантом поставлена цель осмыслить процесс функционирования института адвокатуры на всем протяжении истории его существования в ракурсе формирования гражданского общества с учетом многонациональности страны. На основе проделанной работы, показать значение адвокатуры, как института гражданского общества в многонациональной России, и выявить те аспекты ее деятельности, которые необходимо актуализировать в целях формирования гражданского общества.

Исходя из цели исследования, определен следующий **круг задач**, подлежащих решению:

- установить степень разработанности названной проблемы, изучив имеющуюся литературу разного направления по вопросам адвокатуры и гражданского общества, диссертационные исследования в этих сферах;

- выявить имеющиеся политические и нормативные правовые акты, касающиеся рассматриваемых проблем, подвергнуть их анализу, обобщению, сопоставлению с теоретическими разработками и практическими знаниями, на этом фоне определить меру возможности, необходимости и новизны диссертационной работы об адвокатуры как институте гражданского общества в многонациональной России;

- разработать определение понятия "адвокатура" и показать ее взаимосвязь с многонациональным гражданским обществом России;

- рассмотреть вопросы организации адвокатуры, принципов ее деятельности в историческом разрезе и в новейший период;

- проанализировать нормативную правовую базу по вопросам адвокатуры и на этой основе внести предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего деятельность адвокатуры;

- выявить те аспекты деятельности адвокатуры, которые актуальны в целях формирования гражданского общества **в многонациональной России**.

Теоретической и методологической основами исследования явились труды отечественных и зарубежных ученых (правоведов, историков, политологов и философов) в области адвокатуры, гражданского общества и его институтов. В диссертационном исследовании использовались следующие методы научного познания: диалектический, сравнительно-аналитический, системного анализа, исторический, формально-логический, функциональный, синтеза, абстрагирования, и другие.

Политико-нормативную основу диссертации составили:

1. Судебники 1497, 1550 г.г., Соборное Уложение 1649 г., Судебные уставы **1864** г.

2. Акты законодательной власти - законы СССР, РСФСР и РФ.

3. Акты исполнительной власти - федеральные подзаконные акты (Указы Президента РФ; Постановления Правительства РФ), а также приказы различных министерств и ведомств.

4. Акты судебной власти - Постановления Конституционного Суда РФ; Постановления Верховного Суда РФ.

Использовались Послания Президента Российской Федерации Федеральному Собранию РФ; письма и инструкции различных министерств и ведомств.

Основные научные результаты и их новизна.

К важнейшим результатам, определяющим научную новизну диссертационного исследования, относятся следующие:

- диссертация является одной из первых юридических работ, в которой во взаимной связи рассмотрены вопросы организации и деятельности адвокатуры и формирования многонационального гражданского общества, в их становлении и развитии;

- комплексно рассмотрен и проанализирован процесс становления и развития института адвокатуры во взаимосвязи с вопросами формирования гражданского общества в многонациональной России;

- предложен авторский вариант понятия института адвокатуры, с позиции российского многонационального гражданского общества;

- предложены и обоснованы изменения в Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (в статьи 7, 19 и 26);

- предложено и обосновано введение в адвокатских палатах субъектов РФ статистических данных, отражающих национальный состав членов адвокатской корпорации (на добровольной основе);

- высказано предложение о необходимости войти в состав Общественной палаты представителям адвокатского сословия.

Основные положения выносимые на защиту:

1. Вывод о том, что в теоретическом плане общие вопросы института адвокатуры и многонационального гражданского общества в России не исчерпали возможности их исследования.

2. Данное автором определение понятия "института адвокатуры" с позиции российского многонационального гражданского общества.

3. Вывод о том, что институт адвокатуры в России зародился не с середины XIX в., как часто об этом пишется в литературе, а с древнего периода.

4. Вывод о том, что адвокатура всегда, на протяжении всего периода существования России по мере возможности участвовала в защите прав, интересов людей, независимо от социального положения, национального происхождения, чем способствовала формированию гражданского общества.

5. Предложенные автором изменения в статьи 7, 19 и 26 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

6. Предложение автора о введении в адвокатских палатах субъектов РФ статистических данных, отражающих национальный состав членов адвокатской корпорации (на добровольной основе).

Теоретическая и практическая значимость исследования заключается в возможности использования результатов в нормотворческой деятельности при совершенствовании действующих федеральных нормативных правовых актов (ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации") и разработке новых нормативных правовых актов, регулирующих отношения, как в сфере адвокатской деятельности, так и по вопросам формирования гражданского общества.

Результаты исследования могут быть использованы, как в последующих научных исследованиях по вопросам организации и деятельности адвокатуры и формирования многонационального гражданского общества в России, так и в учебном процессе (лекции, семинарские и практические занятия) соответствующих учебных заведений.

Результаты исследования могут оказаться полезными в практической деятельности адвокатов как субъектов процесса формирования гражданского общества в России;

Данное исследование может быть использовано также в процессе подготовки лиц, претендующих на успешную сдачу квалификационного экзамена и получение статуса адвоката

Обоснованность и достоверность результатов исследования.

Цели и задачи диссертационного исследования решаются на основе изучения и анализа отечественной и зарубежной литературы, нормативных правовых актов, нормативных актов министерств и ведомств, архивных документов и материалов.

Апробация и внедрение результатов исследования.

Диссертация выполнена и обсуждена на кафедре национальных и федеративных отношений Российской Академии государственной службы при Президенте Российской Федерации. Выводы и основные положения диссертационного исследования изложены в опубликованных 2 статьях общим объемом 1.7. п.л.

Структура работы подчинена целям и задачам исследования, она состоит из введения, четырех глав, включающих восемь параграфов, заключения и списка использованной литературы.

И. ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ.

Во введении обосновывается актуальность избранной темы, определяются объект, предмет, цели и задачи исследования, его методологическая база, характеризуется степень разработанности проблемы в

научной литературе, раскрывается научная новизна, теоретическая и практическая значимость, обоснованность и достоверность полученных результатов, формулируются основные положения, выносимые на защиту, указываются сведения об апробации результатов проведенного исследования.

Первая глава "Теоретико-методологические аспекты проблемы", состоящая из двух параграфов, посвящена ряду понятий, которые непосредственно или косвенно используются в диссертационном исследовании. Среди них значительная часть отведена: понятию "гражданское общество", составляющей которого и является институт адвокатуры; проблемам его формирования в России. Исследуются также вопросы, связанные с определением понятий "институт" и "адвокатура".

Относительно гражданского общества в диссертации отмечается, что некоторые исследователи данной проблемы гражданское общество представляют как совокупность лиц, обычно называемых "частными"; совокупность межличностных отношений, интересов; совокупность социальных, экологических, культурных, религиозных, семейных, территориальных и иных структур, функционирующих в данном обществе вне государственного вмешательства и формирующих в активном взаимодействии с государством развитые правовые отношения, "правила игры" различных субъектов социального и индивидуального действия.

По иному гражданское общество определяется профессором С.А. Авакьяном, который склонен считать, что такое общество надо трактовать как обеспечение определенного уровня экономического, социального, духовно-нравственного, межличностного и информационного состояния общества. При наличии этих компонентов в совокупности можно говорить о том, что гражданское общество существует. В учебниках по конституционному праву, как правило, под гражданским обществом имеется в виду общество, состоящее из настоящих граждан, то есть людей, обладающих тесно взаимосвязанными правовой и политической культурой, которые опираются на нравственные ценности.

Не отвергая права на существование вышеперечисленных определений гражданского общества и других, приведенных и не приведенных в диссертации, следует отметить, что в России гражданское общество только формируется и потому четкого общепринятого определения понятия его пока нет.

Диссертант склонен придерживаться позиции, в соответствии с которой гражданское общество понимается как совокупность равноправных и равнообязанных граждан страны, основывающих свою жизнедеятельность на демократических принципах, общечеловеческих ценностях, традициях и достижениях культур многочисленных народов России, во взаимодействии осуществляющих публично-политическую жизнь.

Автором рассмотрены существующие в науке варианты определения понятия "института" гражданского общества. Выбор сделан на определении, в соответствии с которым под институтом гражданского общества понимается его структурный, составляющий элемент, обладающий определенной самостоятельностью, независимостью, действующий присущими ему методами, в соответствии с конституционно признанными принципами и преследующий единые для гражданского общества цели¹.

Относительно института адвокатуры, как института гражданского общества "в многонациональной России, в диссертации дается авторское определение: институт адвокатуры (адвокатура) - это **структурный элемент совокупности равноправных и равнообязанных граждан страны, состоящий из лиц, объединившихся добровольно на профессиональной основе в целях достижения единых для многонационального общества целей посредством публично-правового характера своей деятельности.**

Во второй главе "Возникновение и развитие адвокатуры в дореволюционной России", состоящей из двух параграфов, вопросы адвокатуры, как института гражданского общества, рассматриваются от момента возникновения ее основных функций. Исследование показало, что зачатки института адвокатуры стали появляться не с момента законодательного закрепления в нормативно-правовых актах, а с периода, когда лишь зарождались основные ее функции (правозаступничество), облеченные в иные формы.

Зачатки адвокатуры существовали в форме правозаступничества, требующего наличия специальных знаний, и судебного представительства.

¹ См.: Дубасов К.Е. Формирование гражданского общества в многонациональном Российском государстве (правовые и политические аспекты). Автореферат дисс... канд. юр. наук. Москва. РАГС. 2002.

Основной целью последнего было избавление тяжущихся от личной явки в суд, часто очень затруднительной для занятого человека, а иногда просто невозможной. По своей идее судебное представительство не требовало ни специального юридического образования, ни какой бы то ни было особой организации, так как не являлось профессиональным занятием особого класса людей.

Институт правозаступничества и судебного представительства, при рассмотрении его в рамках российского исторического опыта, впервые упоминается в Псковской и Новгородской судебных грамотах.

Но хотя правозаступничество и судебное представительство резко различались между собой по своей сущности и по сфере деятельности, тем не менее, они имели одну общую точку соприкосновения: оба учреждения являлись деятельностью судебной - как правозаступники, так и поверенные, действовали на суде. Такая тождественность поприща деятельности привела к постепенному превращению судебного представительства в профессию с последующим исполнением лицами, чьей деятельностью и являлось представительство, роли и правозаступников, а также с развитием культуры и усложнением юридических норм сформировалось и оформилось некое подобие института адвокатуры.

Анализируя законодательные акты в историческом разрезе и оставляя, в какой-то мере, этот анализ за пределами диссертационного исследования, в силу ограниченности объема, автор приходит к выводу, что до Судебной реформы 1864 года, адвокатура в России существовала в следующих формах:

- *адвокатура в Западном крае*, организованная по германскому образцу того времени (вторая половина 18 в. - первая половина 19 в.), действующая на основе польских конституций 1726 и 1764 г.г. и литовского Статута;

- *присяжные стряпчие при коммерческих судах*, в российских городах, где особенно была развита торговля (до упразднения коммерческих судов в 1917 г.);

- *и, так называемая "подпольная" или "уличная" адвокатура*, получившая такое название в связи с тем, что ее представители часто давали консультации непосредственно в кабаках, и по сути состояли из ябедников, добывающихся неправого при помощи судебных хитростей.

К концу пятидесятих годов 19 столетия общество ощутило необходимость преобразований. В результате в 1864 году была осуществлена судебная реформа, которой впервые в России учреждается официальная, профессиональная присяжная адвокатура. Адвокатские функции выполняли присяжные поверенные. Организация и деятельность присяжной адвокатуры регламентировалась Учреждениями судебных установлений, главой второй "О присяжных поверенных". При этом по своему организационному устройству, присяжная адвокатура была не едина. **В частности отсутствовало единство и вообще какое-либо объединение на национальном уровне.** Законом от 25 мая 1874 года наряду с присяжной адвокатурой учреждается институт частных поверенных.

Диссертант обращает внимание на такую деталь: **обязанности поверенных не могли исполнять, те, кто был облечен властью, во избежание их влияния на суд.** То есть, предпринимались попытки придать самостоятельность (независимость) судам и обезопасить их от возможного давления и влияния в интересах определенной категории лиц. **Естественно, что это целиком и полностью отвечает требованиям и интересам гражданского общества.**

Следует также отметить, что по существовавшим в то время законам, как правило, женщинам запрещалось вступать в число как присяжных поверенных, так и поверенных частных. Однако сторонниками необходимых перемен и изменений, считавших, что адвокатура не столько профессия, **сколько общественная деятельность**, высказывалось мнение, что значение адвокатуры слишком велико, чтобы не допускать женщин в эту сферу. С точки зрения современного гражданского общества, представляющего собой совокупность равноправных граждан, это совершенно верно, нельзя позволять исключение лиц из общественной деятельности в зависимости от их национальной, половой, или любой иной принадлежности.

Не все гладко, в вопросах организации адвокатуры, происходило в регионах, отдаленных от центра. Например, в Сибири ввиду местных условий и нехватки кадров, оговаривались уступки для принятия в адвокатуру, но лишь до тех пор, **пока в регионе не разовьются гражданские отношения и не повысится экономическое благосостояние населения.**

Анализируя процессы политико-правового характера XIX в., можно отметить, что одной из самых буржуазных и самой либеральной среди ряда преобразований 60-х годов, была проведенная в 1864 году судебная реформа; и создание адвокатуры было одним из ключевых ее пунктов и достижений.

В начале XX в. результатом деятельности присяжных поверенных стало развитие правовой культуры и укрепление законности, при которой защита личности от незаконного и необоснованного обвинения становится основным назначением судопроизводства. В социокультурном пространстве участие поверенных характеризуется продвижением вопроса о создании, например, Иркутского университета.

Прслеживается активное, передовое участие адвокатов в развитии гражданского общества, в воздействии на государство, выразившееся в том, что адвокатура делала государство более лояльным и демократичным по отношению к человеку.

Но все же деятельность адвокатской корпорации выявляла множество проблемных и больших для самой адвокатуры вопросов, так как дореволюционное право носило, в какой-то степени, дискриминационный характер по национальному и половому признаку, что противоречило воззрениям передовой российской интеллигенции того времени. Назревала очевидная необходимость реформирования этого института. Кардинальные изменения произошли уже после падения самодержавия.

Третья глава "Адвокатура как институт защиты прав советского человека (ноябрь 1917 - октябрь 1993 г.г.)", состоящая из двух параграфов, посвящена проблемам организации и деятельности адвокатуры в периоды: строительства основ социализма (после революции 1917 г.); завершения строительства социализма и социализма развитого¹ - по положениям об адвокатуре от 16 августа 1939 года, 25 июля 1962 года, 20 ноября 1980 года.

Первейшей задачей Великой социалистической революции 1917 года было уничтожение буржуазии, а вместе с ней и "буржуазной адвокатуры".

В соответствии с принятым 22 ноября 1917 года Декретом № 1 "О суде" институты присяжной и частной адвокатуры упразднились без какой-либо замены. В результате, в период с 1917 года по год 1922-ой, именуемый

¹ Следует оговориться, что периодизация в диссертации дается из принятых в дореформенный период подходов.

"переломным" для адвокатуры, в роли защитников, а также поверенных по гражданским делам, допускались все неопороченные граждане обоего пола, пользующиеся гражданскими правами.

Первым официальным документом новой власти, содержащим попытку создания обновленной советской альтернативы адвокатуры, явилась инструкция "О революционных трибуналах" от 19 декабря 1917 года, которой определялась необходимость создания в каждой губернии коллегий обвинителей и защитников, для рассмотрения дел о контрреволюционных преступлениях.

Так как полем деятельности членов коллегий являлись трибуналы, то вся иная юридическая помощь оказывалась бывшими присяжными поверенными, занимавшимися негласной адвокатской практикой, а обвиняемые, редко обращавшиеся к помощи защитников из созданных коллегий, прибегали к помощи бывших адвокатов, профессионалов своего дела, имея на то полное право.

12 февраля 1918 года в дополнение Декрета № 1, Комиссариатом юстиции принимается Декрет № 2 "О суде", которым определялось, что при Советах рабочих, солдатских и крестьянских депутатов учреждаются коллегии лиц, посвятивших себя правозащитничеству. В эти коллегии поступают лица, избираемые и отзываемые Советами рабочих, солдатских и крестьянских депутатов.

30 ноября 1918 года ВЦИКом принято Положение "О народном суде РСФСР", заменяющее коллегии правозащитников на коллегии защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе. Члены коллегии избирались Советами рабочих, солдатских и крестьянских депутатов и являлись должностными лицами, получавшими содержание в размере оклада, установленного для народных судей.

Естественно, что ни о какой независимости таких правозащитников, не могло быть и речи.

Но и эти коллегии не удовлетворяли новую власть и именно поэтому деятельность адвокатов в таких коллегиях была заменена, в соответствии с декретом ВЦИК от 21 октября 1920 года о внесении дополнений к Положению "О народном суде", на трудовую повинность лицами, включенными в списки местными исполкомами.

Общественная повинность, как форма правовой защиты, просуществовала до 26 мая 1922 года, когда постановлением третьей сессии ВЦИК девятого созыва было утверждено первое положение "Об адвокатуре".

Итак, **26 мая 1922 года является днем рождения профессиональной советской адвокатуры**, для которой начался новый "светлый" период.

Деятельность советской адвокатуры в период, именуемый периодом НЭПа, протекала в двух формах: частная практика адвокатов и работа юридических консультаций. **Консультационная форма деятельности адвокатуры показала себя исключительно с положительной стороны. Это относится к вопросу позиции участия адвокатуры в формировании гражданского общества, хотя официально такой задачи не ставилось, но объективно это было так.** Начиная с 1928 года, коллективная форма адвокатской деятельности в виде юридических консультаций становится преобладающей на всей территории страны.

Однако вопросы адвокатуры по-прежнему беспокоили законодателя, желавшего подчинения корпорации властям.

27 февраля 1932 года коллегией НКЮ было утверждено "Положение о коллективах членов коллегии защитников (ЧКЗ)", разработанное на основе накопленного опыта организации и деятельности адвокатских коллективов, о

Сферой деятельности ЧКЗ являлось оказание юридической помощи гражданам, а также юридическое обслуживание государственных, кооперативных и общественных организаций. Обязательным элементом деятельности являлась **пропаганда советского права.**

Говоря об адвокатуры этого периода, можно отметить двойственное, противоречивое положение адвокатуры и отношение к ней властных структур. С одной стороны, в период строительства основ социалистического государства институт адвокатуры, подвергавшийся систематическим нападениям со стороны власти, а в дальнейшем и коммунистической партии, представлял собой инструмент, служащий подменой истинной законности и правопорядка, революционной целесообразностью приравненной к одноименной же законности. С другой стороны, адвокатура была необходима и объективно она служила делу формирования гражданского общества, в условиях неуклонного стремления советского государства обеспечить судебной защитой обвиняемых, все более получала свое конкретное выражение попытка хотя и в борьбе с той частью старорежимной адвокатуры, которая дезорганизовывала советскую защиту, создать эффективный механизм защиты прав трудящихся, пропаганды советского права, правового воспитания беднейших слоев населения. **С точки зрения нашего диссертационного исследования такую практику следует признать вкладом в формирование гражданского общества.**

Однако, как показала практика, зачастую строители советского государства не знали какое направление, выбранное ими по отношению к корпорации адвокатов, правильное. Как следствие - постоянные поиски все новых форм организации деятельности рассматриваемого института.

Но следует подчеркнуть, что логика в действиях власти была, исходя из задач, стоящих перед государством. Не случайно, как говорится в первой главе диссертации, есть и такое понимание гражданского общества, которое приближает его к государству, а не отдаляет или противопоставляет.

В итоге можно сказать, что адвокатура, в определенной мере, функционировала как институт гражданского общества и служила интересам общества.

В дальнейшем Конституцией, принятой в 1936 году, впервые провозглашалось **право обвиняемого на защиту (ст.3).**

Обеспечение этого права возлагалось главным образом на адвокатскую корпорацию. Это придавало ее деятельности государственное значение, но социальные изменения, произошедшие в годы Советской власти и дальнейшие политические события, требовали организационного изменения адвокатуры, что и было закреплено Положением об адвокатуре от 16 августа 1939 года, анализ которого дается в диссертации.

Не обойден вниманием диссертанта и приказ НКЮ № 65 "О контроле за приемом в адвокатуру СССР".

Однако, одной из важнейших задач для коллегий адвокатов, в этот период, было оказание юридической помощи военнослужащим и членам их семей, а так же инвалидам.

На основании Положения от 16 августа 1939 года адвокатура в РСФСР действовала вплоть до 1962 года, а именно до того периода, когда было принято новое Положение об адвокатуре РСФСР от 25.07.62 г., определяющее советскую адвокатуру как добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью, указывались задачи защиты, осуществляемой членами коллегий адвокатов, участие их в стадии предварительного следствия и в суде.

Произошли изменения в требованиях к претендентам на вступление в адвокатуру в сторону ужесточения.

Государством осуществлялся жесткий контроль за вновь прибывшими в адвокатуру. О каждом принимаемом в члены коллегии президиум коллегии

адвокатов в семидневный срок доводил до сведения Совета Министров автономной республики, исполнительного комитета краевого, областного, городского (в Москве и Ленинграде) Совета депутатов трудящихся, осуществляющих руководство и контроль за деятельностью коллегий.

В декабре 1970 года ЦК КПСС и Совет Министров СССР издали совместное Постановление "Об улучшении правовой работы в народном хозяйстве", что "взвалило" на адвокатуру огромную нагрузку по правовому обслуживанию предприятий, учреждений, организаций, совхозов и колхозов, в которых отсутствовала юридическая служба. **По существу эта работа была направлена, как бы мы сейчас сказали, на формирование гражданского общества.**

В 1977 году была принята Конституция СССР, в которой впервые говорилось об адвокатуре, как о публичном институте, а 30 ноября 1979 года был принят Закон СССР "Об адвокатуре в СССР". Спустя год, 20 ноября 1980 года, на основании этого закона, был принят Закон РСФСР "Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР".

Новое Положение "Об адвокатуре РСФСР" подвергается анализу в диссертации.

В 1989 году, в целях объединения всех адвокатов СССР для отстаивания интересов адвокатуры на всех уровнях, и распространения передового опыта адвокатов, был создан Союз адвокатов СССР. Задачами "Союза" провозглашались формирование правового государства, создание сильной независимой адвокатуры и защита чести, достоинства, профессиональных и социальных прав адвокатов.

Обобщая изложенное в третьей главе исследования, мы пришли к **выводу** о том, что на протяжении нескольких десятков лет адвокатура представляла собой не что иное, как своеобразный инструмент государства в борьбе за укрепление могущества советской власти, обеспечение прав трудящихся, обвиняемых, потерпевших, в целом, населения, оказания помощи предприятиям, организациям, учреждениям, - гражданскому обществу.

Четвертая глава диссертации "Роль адвокатуры в формировании многонационального гражданского общества в постсоветский период", состоящая из двух параграфов, посвящена деятельности адвокатуры в

условиях отсутствия новой правовой базы об адвокатуре¹, а также дальнейшей деятельности на основе Федерального Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31 мая 2002 г.

12 января 1995 года Президент РФ внес в Государственную Думу проект Федерального Закона "Об адвокатуре в Российской Федерации", подготовленный в соответствии с решением Совета по судебной реформе при Президенте Российской Федерации от 16 декабря 1994 года. Но в июне 1996 года Президентом РФ, уже прошедший первое чтение в Государственной Думе (апрель 1996 года), данный законопроект был отозван и направлен на доработку.

Понимая, что, продолжая действовать по устаревшему положению "Об адвокатуре РСФСР" от 20 ноября 1980 года, адвокатская корпорация не может в полной мере осуществлять возложенных на нее задач по защите прав, свобод и охраняемых законом интересов физических лиц и организаций, в некоторых регионах Российской Федерации, таких как Москва, Московская область, Самарская область и других, принимаются свои законы об адвокатуре. Субъекты РФ имели право на опережающее законодательство по вопросам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ.

Например, в Удмуртии результатом законотворческого процесса в рассматриваемой области, явился закон "Об административной ответственности адвокатов"; в Республике Тыва был принят закон № 162 "Об адвокатуре в республике Тыва" - **деятельность адвокатов в соответствии с законом Республики, духом и интересами многонационального гражданского общества, направлена на служение идеям гуманизма, справедливости и законности**; в Республике Башкортостан был принят закон "Об адвокатуре" от 29 февраля 1992 года - **вся деятельность адвокатуры Башкортостана служит идеям гуманизма, справедливости, укреплению законности и формированию правового государства**. В диссертации показано, что в субъектах Российской Федерации вопросы организации и деятельности адвокатуры пытались разрешить путем принятия местных законов, что не в полной мере, но все-таки "сглаживало" ситуацию с действием устаревшего Положения об адвокатуре от 1980 года. В то же время

¹ Под этим периодом мы понимаем время до принятия последнего Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31.05.2002 г. Это не означает, что была анархия в деятельности адвокатуры. Правовая база была как на федеральном уровне, так и у субъектов РФ. Причем, некоторые субъекты РФ даже опережали в своем законотворчестве законодательство федеральное.

членами адвокатской корпорации были предприняты решительные шаги по внутреннему объединению в целях, как установления и развития связи с международной юридической общественностью и **национальными объединениями адвокатов**, так и создания сильной независимой адвокатуры и защиты чести, достоинства, профессиональных и социальных прав адвокатов.

К сожалению, принятые в субъектах РФ законы, имели наряду с положительными новеллами и ряд отрицательных моментов.

Но анализ этих законов, изложенный в диссертации, наталкивает на вывод о том, что институт адвокатуры способствует становлению и укреплению такого состояния жизни общества, при котором каждый индивид признает верховенство закона и выстраивает модель своего поведения в тех рамках, которые определены законом. По сути это является одним из "кирпичиков" в" построении правового государства, являющегося одним из признаков наличия гражданского общества и одной из основных политических гарантий" осуществления институтами гражданского общества своих функций в многонациональном Российском государстве. Значит, **осуществление институтом адвокатуры своих публично-правовых функций во взаимодействии с другими институтами гражданского общества, есть ни что иное как реализация публично-политических интересов многонационального российского гражданского общества.**

В мае 2001 года в Государственную Думу Президентом РФ был внесен проект закона об адвокатуре, получивший достаточно негативную оценку в кругах практикующих юристов, так как законопроект предусматривал по существу ликвидацию коллегий адвокатов. Немаловажным было критичное отношение к тому, что проект закона, до принятия его в первом чтении, не обсуждался в адвокатской среде.

В течение восьми месяцев данный законопроект активно дорабатывался, видоизменялся и совершенствовался и в результате 26 апреля 2002 года был принят Государственной Думой, 15 мая - одобрен Советом Федерации, а 31 мая - подписан Президентом РФ.

С 1 июля 2002 года Федеральный закон № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" вступил в законную силу - начался новый этап о деятельности российской адвокатуры.

В соответствии со ст. 72 Конституции РФ правовое регулирование адвокатской деятельности находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Это означает, что федеральный закон лишь

определяет рамки правового регулирования, а конкретизация и направления регулирования таких вопросов, как участие в создании юридических консультаций, участие в оказании юридической помощи бесплатно и участие в формировании квалификационной комиссии при адвокатской палате субъекта РФ осуществляются законами субъектов РФ.

В настоящее время такие законы приняты субъектами Российской Федерации: Омская область - закон № 420-03 "О государственной поддержке адвокатской деятельности и адвокатуры в Омской области" от 27.12.2002 года; Ярославская область - закон № 33-3 "Об организации деятельности адвокатуры на территории Ярославской области" от 30.06.2003 года. В Ханты-Мансийском АО, Волгоградской, Владимирской, Курской, Магаданской, Ростовской и ряде других областей приняты законы, устанавливающие перечень документов, необходимых для получения бесплатной юридической помощи и порядок их предоставления. В Ставропольском крае и Пермской области урегулированы вопросы создания юридических консультаций.

Но, несмотря на обновление законодательства об адвокатуре, проблемы в организации и деятельности института остались. В частности, вопросы создания юридических консультаций в сельской местности, отдаленных районах субъектов РФ невозможно разрешить без должной поддержки адвокатов, как в материально-техническом плане, так и в вопросе оказания бесплатной юридической помощи малоимущим.

При этом, если государство заинтересовано в создании полноценного гражданского общества, то является необходимым оказывать поддержку такому институту, как адвокатура. Ведь установлено, что адвокатура играет немалую роль в достижении единых целей многонационального гражданского общества, и цели эти, в конечном итоге, совпадают с целями государства. Совершенствование института адвокатуры зависит от законодательной базы.

Анализ же Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ" наталкивает на мысль о его несовершенстве.

Так, статья 19 закона устанавливает, что "адвокат осуществляет в соответствии с федеральным законом страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности за нарушение условий заключенного с доверителем соглашения об оказании юридической помощи".

Это нововведение, вызвавшее "бурю" эмоций в адвокатском корпусе, должно вступить в силу с 1 января 2007 года

Следует вывод о том, что вопрос о правилах и порядке страхования, а также определении страхового случая, применимо к адвокатам, остается открытым и требующим пересмотра, следовательно, в **Закон об адвокатуре необходимо внести изменения, что в диссертации доказывается.**

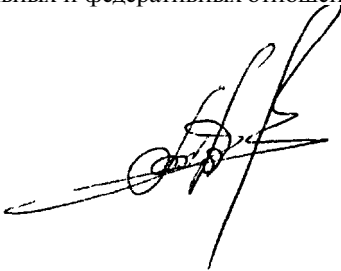
На основе проведенного исследования в диссертации делается вывод, что российская многонациональная по составу адвокатура уже, сейчас, в некоторой части, соответствует высоким международным стандартам, а перед адвокатской корпорацией, в целом, открыты перспективы к взаимовыгодному сотрудничеству, передаче положительного делового опыта и укреплению авторитета адвокатуры, как на широтах мирового пространства, так и внутри России и ее формирующегося многонационального гражданского общества.

В **заключении** изложены выводы по результатам исследования.

III. Основные положения диссертации изложены в 2 статьях, общим объемом 1.7 п.л.

1. Ануфриев Д.В. Негосударственные, некоммерческие правозащитные организации: исторический и политико-правовой аспекты / Д.В. Ануфриев, А.В. Смоляр; РАГС. - М., 2004. - 21 с. - Деп. В ИНИОН РАН, 2004. - Т. 3.1 п.л.

2. Ануфриев Д.В. Адвокатура как институт гражданского общества в российском федеративном государстве (к истории вопроса) // Вопросы национальных и федеративных отношений. М., РАГС - 2004. 0,7 п.л.



Автореферат

Диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Ануфриева Д. В.

Тема диссертационного исследования
"Адвокатура как институт гражданского общества в многонациональной
России"

Научный руководитель
докт. юрид. наук Болтенкова Л. Ф.

Изготовление оригинал-макета
Ануфриева Д. В.

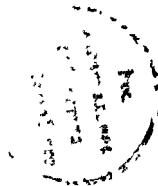
Подписано в печать 23.12.04 Тираж 80 экз.

Усл. п. л. 1,5.

Российская академия государственной службы
При Президенте Российской Федерации

Отпечатано ОПМТ РАГС. Заказ № 599

119606 Москва, пр-т Вернадского, 84



348

22 ФЕВ 2005