

РЕТРОСПЕКТИВНЫЙ АНАЛИЗ ИНСТИТУТА АДВОКАТУРЫ В РОССИИ И ФРАНЦИИ В ПЕРИОД НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ (XX ВЕК)

HISTORICAL AND LEGAL EVOLUTION OF THE INSTITUTE OF ADVOCACY IN RUSSIA AND FRANCE IN THE MODERN PERIOD (XX CENTURY)

**D. Shirev
A. Kost**

Summary. The article analyzes the formation of Russian and French legal institutions in the twentieth century.

Keywords: lawyer, legal profession, history of the bar, bar associations, legal representation, legal representation, history of the bar in France, history of the Russian bar, General code of rules for lawyers in the European community.

Ширёв Денис Андреевич

*К.ю.н., доцент, Российский Университет Дружбы Народов; адвокат Московского Центрального Филиала Московской областной коллегии адвокатов, г. Москва
ne205@yandex.ru*

Кост Александр Владиславович

*Российский Университет Дружбы Народов
alexcoste123@yandex.ru*

Аннотация. В статье проведён анализ становления отечественного и французского институтов адвокатуры в период с 1917 года по настоящее время.

Ключевые слова: адвокат, адвокатская профессия, история адвокатуры, коллегии правозащитников, правозащитничество, судебное представительство, история адвокатуры во Франции, история российской адвокатуры, Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского сообщества.

Вступая в Новейшее время, адвокатура в России и Франции пошла совершенно противоположным путём. Речь идёт о становлении советской власти в 1917 году и последующем развитии социалистической идеологии. Если институт адвокатуры был разработан французскими юристами в соответствии с достижениями юридической науки и судебной практики того времени, то на основе идеологии диктатуры пролетариата пытались создать совершенно новую правоохранительную систему, никогда и нигде не апробированную.

Часть 3 Декрета о суде № 1 от 22 ноября 1917 года [2] изначально ликвидировала адвокатскую профессию, так как она воспринималась как «неотъемлемая часть всей государственной машины буржуазного общества». Однако не прошло и пяти лет, как ранее сформированное мнение законодателя было скорректировано, и институт адвокатуры был воссоздан. Этот процесс начался с принятия Положения ВЦИК об адвокатуре от 26 мая 1922 года. На IV Всероссийском съезде деятелей советской юстиции, говоря о состоянии правозащитничества 1917–1922 годов, комиссар юстиции Д. Курский выразился следующим образом: «Либо мы создадим организацию адвокатов, которая будет находится под нашим контролем, либо возьмёт верх частная практика» [6]. Адвокатура должна была прийти (вернуться) на смену «коллегий правозащитников», института, сформировавшегося в 1918 году, который показался крайне неэффективным в силу низких требований: отсутствие обязательного какого-либо стажа работы и отсутствие

обязательного высшего юридического образования. Требование высшего юридического образования отсутствовало и при формировании адвокатуры 1922 года, однако наличие двухлетнего стажа в органах юстиции в качестве судьи, следователя, консультанта и пр. стало обязательным (ч. 2 Положения о коллегии защитников) [6,9].

После принятия Конституции СССР 1936 года и сложившейся стабильности в государственном аппарате, молодому союзному государству удалось провести урегулирование деятельности адвокатуры. Это выражается в утверждённом СНК СССР Положением «Об адвокатуре СССР» от 16.08.1939 г., а именно в введении необходимого ценза в виде наличия обязательного высшего юридического образования (или трёхлетнего стажа в определённых органах юстиции), конкретного разграничения полномочий между адвокатурой и «юрисконсультурой», а также чёткой иерархией корпорации: коллегия адвокатов отвечает перед президиумом коллегии адвокатов, тот избирается и отвечает перед общим собранием коллегии адвокатов (созывался не реже 2 раза в год), который в свою очередь находился под надзором Народно-го Комиссариата Юстиции СССР — высшей инстанции по всем вопросам дисциплины всего института адвокатуры [10]. Таким образом, несмотря на очевидное «огосударствление» адвокатуры, она приобрела необходимую долю независимости, больше не подчиняясь надзору местных судов и прокуратур, тем самым возвращая себе некий смысл в своей деятельности [1].

Данное Положение действовало вплоть до принятия Закона РСФСР «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР» в 1962 году [3]. Новый закон придал дополнительный импульс развитию институту отечественной адвокатуры. В частности, п. «ж» ст. 19 Положения, уполномочил Президиум коллегии адвокатов: а) «изучать и обобщать по имеющимся в коллегии материалам причины преступных проявлений и иных нарушений законности; б) «вносить соответствующие предложения в государственные и общественные организации». Были закреплены 3 ключевые права адвоката: право участвовать в предварительном следствии (п. «в» ст. 3), право на так называемый «адвокатский запрос», который впервые был закреплён в истории российской адвокатуры (ст. 26), право не быть допрошенным в качестве свидетеля об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника по данному делу (ч. 2 ст. 23).

Однако, организация, руководство и контроль за деятельностью коллегий адвокатов осуществлялись Советами Министров автономных республик, исполнительными комитетами краевых, областных, Московского и Ленинградского городских Советов депутатов трудящихся. Общее руководство коллегиями адвокатов и контроль за их деятельностью на республиканском уровне осуществлялись Министерством юстиции РСФСР. Также государство контролировало весь процесс поступления претендентов в коллегии адвокатов. Информацию о каждом приеме в члены коллегии адвокатов Президиум коллегии был обязан в семидневный срок доводить до сведения Совета Министров. Совет Министров в течение месяца со дня сообщения о приеме нового члена в коллегию адвокатов был вправе отчислить вновь принятого [1].

Таким образом, в целом, Положение соответствовало «либерализации» Хрущёвских времён, коренным образом (для советского времени) расширяя полномочия адвокатуры. Однако, государство по-прежнему сохраняло большое влияние на адвокатуру, опасаясь последствий её независимости.

С 1962 по 1991 гг. существенных изменений института адвокатуры не наблюдается. Конституцией 1977 года было впервые закреплено на конституционном уровне право граждан на судебную защиту (ч. 2 статьи 57) [7]. Сам Закон РСФСР «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР» 1980 года [4] пришёл на смену Закону РСФСР 1962 г., ничего коренным образом не изменив. Принципиальные изменения произойдут лишь с падением советской власти в 90-х годах XX века.

Итак, если XX век был для Российской адвокатуры веком потрясений, то во Франции, в силе устоявшихся

традиций и, в целом, демократических принципов, коренных изменений в адвокатской деятельности не наблюдаются.

В 1900 году, Франция впервые среди других стран европейского континента законодательно допустила женщин к профессии адвоката [15]. В России, спор о предоставлении права женщинам на профессию адвоката прошёл немалый путь и вызывал в обществе не мало споров как в царской России, так и при Временном правительстве. Право женщинам на доступ в адвокатуру законодательно было оформлено лишь в 1917 году с принятием Декрета о суде, где, в статье 3, защитниками могли быть все «неопороченные граждане обоого пола, пользующиеся гражданскими правами». Однако, можно ли приравнивать предоставленное право женщинам быть защитницами с правом на адвокатскую деятельность — вопрос в науке спорный, так как Декретом отменялся сам институт адвокатуры [12–13].

Во Франции ожидалось преобразования адвокатуры только после принятия Конституции 1958 года и проведения масштабных реформ в судебной системе страны [5]. Основные изменения произошли в 1970-х годах, когда был принят Закон от 31 декабря 1971, поскольку произошло соединение видов адвокатских профессий: адвоката при трибуналах и судах (*avocat près les cours et tribunaux*), поверенного при трибунале большой инстанции (*avoué près les tribunaux de grande instance*) и уполномоченного при коммерческих трибуналах (*agrèé près les tribunaux de commerce*) — в единую профессию адвоката [16]. Таким образом, сужается область деятельности, которую могут осуществлять поверенные (*avoués*).

Закон 31 декабря заложил основу для дальнейшего реформирования профессии адвоката и, по сегодняшний день, он является основным законом, регулирующей деятельность адвокатуры.

Стоит также упомянуть принятие в 1988 году Общего кодекса правил для адвокатов стран Европейского сообщества [14], (Общий кодекс для адвокатов) который, хоть и косвенно, являлся первым кодексом этики адвоката в истории Франции, входившей в Европейское Экономическое Сообщество (ЕЭС), впоследствии преобразованное в Европейский Союз [11].

Общий кодекс для адвокатов впервые конкретно перечисляет принципы, на которых должна основываться европейская, а значит и французская, адвокатура (ст. 2). Этими принципами являются: независимость, доверие и моральная порядочность, профессиональная тайна, уважение этических правил других коллегий, несовместимость с другими профессиями, право на личную ре-

кламу, действовать в интересах доверителя, которые для адвоката выше своих собственных, ограничение ответственности адвоката по отношению к доверителю в силу определённых обстоятельств [8].

В 1992 году были внесены изменения в законе об адвокатуре, произошло объединение адвокатской деятельности с деятельностью юридического консультанта [17]. Последующие изменения в Законе вплоть до 12 февраля 2004 года, когда проводилась масштабная реформа адвокатуры, признаются юридическим сообществом незначительными.

Компаративный анализ институтов отечественной адвокатуры и адвокатуры Франции в период Новейшего времени стоит рассматривать не как сопоставление двух схожих гражданских институтов, как это можно было сделать, сравнивая адвокатуры XIX века, а уже как противопоставление результатов совершенно противоположных государственных идеологий.

Сравнивая прошлое института адвокатуры, можно выявить следующие, ключевые различия: адвокатура

во Франции — институт древний, переживший средневековые монархии, буржуазные революции, а также империи и республики на протяжении семи веков, при этом всегда сохраняя свои традиции и успешно отстаивая свою независимость перед государством.

У адвокатуры России — другая история. Адвокатура стремительно сформировалась лишь к концу XIX века, действовала короткое время до её упразднения в 1917 году, а затем существовала в качестве государственного института, который уже не мог реализовать важнейший принцип адвокатуры, которым является независимость.

В таких условиях, российская (дореволюционная) адвокатура, в отличие от французской, просто не успела реализовать заложенный в неё потенциал и трансформироваться в полноценный институт гражданского общества. Только возрождение демократических начал в нашей стране, запустило процесс модернизации законодательства об адвокатской деятельности, дало адвокатуре вторую возможность развития в полноценный институт гражданского общества.

ЛИТЕРАТУРА

1. Дабига, Т.Г. Обеспечение гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.11 / Дабига Татьяна Григорьевна; [Место защиты: Ин-т законодательства и сравнит. правоведения при Правительстве РФ]. Москва. 2017. 232 с.
2. Декрет СНК РСФСР от 13.07.1918 № 3 «О суде» // Библиотека нормативно-правовых актов Союза Советских Социалистических Республик. [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_316.htm (дата обращения: 08.05.2021).
3. Закон РСФСР от 25.07.1962 «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР» // Библиотека нормативно-правовых актов Союза Советских Социалистических Республик. [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_5866.htm (дата обращения: 12.05.2021).
4. Закон РСФСР от 20.11.1980 «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР» // СПС Гарант [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://base.garant.ru/10103690/> (дата обращения: 12.05.2021).
5. Захарова, М.В. Французская правовая система: проблемы теории: диссертация ... доктора юридических наук: 12.00.01 / Захарова Мария Владимировна; [Место защиты: Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)]. Москва. 2015. 338 с.
6. Захаренков, Д.Н. Основные начала организации и деятельности адвокатуры советского периода. / Д.Н. Захаренков. // Евразийская адвокатура. Евразийский научно-исследовательский институт проблем права (Уфа). 2017. № 5 (30). С. 10–13.
7. Конституция (Основной закон) Союза Советских Социалистических Республик, принята Верховным Советом СССР 7 октября 1977 года. // Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&nd=196012643&intelsearch=%CA%EE%ED%F1%F2%E8%F2%F3%F6%E8%FF+%D1%D1%D1%DO+%EE%F2+1977%E3> (дата обращения: 12.05.2021).
8. Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского сообщества (принят Советом коллегии адвокатов и юридических сообществ Европейского союза в Страсбурге 28 октября 1988 г., пересмотрен в Лионе 28 ноября 1998 г., в Дублине 6 декабря 2002 г. и в Порто 19 мая 2006 г.). // Официальный сайт Федеральной Палаты Адвокатов РФ [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://fparf.ru/documents/international-acts/general-code-of-rules-for-lawyers-of-countries-of-the-european-community/> (дата обращения: 18.05.2021).
9. Положение от 5 июля 1922 года «О коллегии защитников» (с изм. и доп., внесенными циркуляром Наркомюста РСФСР № 38 1923 года). // Библиотека нормативно-правовых актов Союза Советских Социалистических Республик. [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_1353.htm (дата обращения: 08.05.2020).
10. Постановление СНК СССР от 16.08.1939 г. № 1219 «Об утверждении Положения об адвокатуре СССР» // СПС Консультант плюс. [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ESU&n=9228#030148819900057067> (дата обращения: 09.05.2021).
11. Солиев Р.А. История формирования европейского союза // Учёные записки № 1(54) 2018 с. 65–73
12. Тимофеев, В.В. Проблемы женской адвокатуры в России в конце XIX — начале XX веков. / В.В. Тимофеев. // Марийский юридический вестник. Марийский государственный университет (Йошкар-Ола). 2002. № 2. С. 91–97.

13. Титова, Е.А. Женское лицо русской присяжной адвокатуры. // Е.А. Титова. // Судебная власть и уголовный процесс. Воронежский государственный университет (Воронеж). 2014. № 3. С. 278–284.
14. Code de déontologie des avocats européens, adopté lors de la session plénière du CCBE le 28 octobre 1988 et modifié lors des sessions plénières du 28 novembre 1998, du 6 décembre 2002 et du 19 mai 2006. // Site officiel du Conseil des barreaux européens. [Электронный ресурс] Режим доступа: https://www.ccbe.eu/fileadmin/speciality_distribution/public/documents/DEONTOLOGY/DEON_CoC/FR_DEON_CoC.pdf (дата обращения: 17.05.2021).
15. Loi du 1 décembre 1900 ayant pour objet de permettre aux femmes munies des diplômes de licencié en droit de prêter le serment d'avocat et d'exercer cette profession. Version abrogée du 22 décembre 2007. // Légifrance, le service public de la diffusion du droit. [Электронный ресурс] Режим доступа: https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do;jsessionid=627ABC381F0BC4FE79AC2C14E40831E5.tplgfr28s_2?cidTexte=LEGITEXT000006070885&dateTexte=20071221 (дата обращения: 12.05.2021).
16. Loi n° 71–1130 du 31 décembre 1971 portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques. // Fac-similé JO du 05/01/1972, page 00131. Légifrance, le service public de la diffusion du droit. [Электронный ресурс] Режим доступа: https://www.legifrance.gouv.fr/jo_pdf.do?id=JORFTEXT000000508793&pageCourante=00131 (дата обращения: 14.05.2021).
17. Loi n° 90–1259 du 31 décembre 1990 portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques. // Légifrance, le service public de la diffusion du droit. [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=JORFTEXT000000718250&categorieLien=id> (дата обращения: 14.05.2021).

© Ширёв Денис Андреевич (ne205@yandex.ru), Кост Александр Владиславович (alexcoste123@yandex.ru).
Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»



Российский Университет Дружбы Народов