

На правах рукописи

Суровова Ксения Юрьевна

**Адвокатская деятельность: содержание, виды
(теоретико-правовой анализ)**

12.00.11 – Судебная деятельность, прокурорская деятельность,
правозащитная и правоохранительная деятельность

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2016

Диссертация выполнена в ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)» на кафедре адвокатуры и нотариата.

Научный руководитель:

Володина Светлана Игоревна, кандидат юридических наук, доцент

Официальные оппоненты:

Воронов Александр Алексеевич, доктор юридических наук, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Воронежского филиала НОУ ВПО «Российский новый университет»

Бардин Лев Николаевич, кандидат юридических наук, доцент кафедры судебной власти НИУ «Высшая школа экономики»

Ведущая организация:

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Российский университет дружбы народов»

Защита диссертации состоится 27 сентября 2016 г. в 13.00 на заседании диссертационного совета Д 212.123.05, созданного на базе ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)», 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9, зал заседаний диссертационного совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке и на сайте ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»: <https://msal.ru/content/ob-universitete/sovety/dissertatsionnye-sovety/podrobnye-svedeniya-o-zashchitakh-2016/>

Автореферат разослан ____ августа 2016 года.

Ученый секретарь диссертационного совета,
доктор юридических наук,
профессор

Ю.И. Мигачев

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Построение в Российской Федерации правового государства немислимо без развития основных институтов гражданского общества, одним из которых является адвокатура. Сегодня на адвокатуру возложена важная миссия по претворению в жизнь конституционных гарантий оказания квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям в целях защиты прав, свобод и законных интересов, обеспечения доступа к правосудию. Эффективность адвокатской деятельности во многом зависит от того, насколько слаженно будет работать правовой механизм ее организации и осуществления во всех правовых сферах общественных отношений.

Перестройка правовых основ государства требует по-иному взглянуть на технико-юридический инструментарий, позволяющий оптимизировать выполнение правообеспечительной и правозащитной функций.

Важной вехой в нормативной регламентации вопросов организации и деятельности адвокатуры стало принятие 31 мая 2002 г. Федерального закона № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Закон об адвокатуре)¹. Данный нормативный правовой акт, бесспорно, разрешил ряд проблем, связанных с регулированием института адвокатуры, но вместе с тем апробация закона выявила вопросы его дальнейшего совершенствования.

В связи с этим приоритетными видятся тезисы-идеи, которые положены в основу государственной программы РФ «Юстиция»², направленной на развитие в обществе правовой модели поведения граждан, преодоление правового нигилизма, поддержание устойчивого уважения к закону. Одним из целевых ориентиров в указанной программе является

¹ См.: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 13 июля 2015 г.) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23, ст. 2102; Собрание законодательства РФ. 2015. № 29, ч. 1, ст. 4394.

² См.: Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2014 г. № 312 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Юстиция» (с изм. и доп. от 23 апреля 2016 г.) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 18, ч. 2, ст. 2158; Собрание законодательства РФ. 2016. № 19, ст. 2680.

обеспечение защиты публичных интересов, реализации прав граждан и организаций, средством достижения которого выступает институт адвокатуры. В числе приоритетных направлений в документе определяются следующие: упорядочение системы оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе оказываемой бесплатно, и регулирование рынка оказания квалифицированной юридической помощи; обеспечение оказания квалифицированной юридической помощи адвокатами, в том числе бесплатно.

Решение этих важных с практической точки зрения проблем предполагает активное и тщательное изучение всех аспектов организации и осуществления различных видов юридической помощи как адвокатами, так и иными лицами, не имеющими статуса адвоката.

Реформирование института адвокатуры является одним из лейтмотивов нормотворческой политики, направления которой во многом обусловлены новым взглядом на вопросы функционирования адвокатуры и осуществления адвокатской деятельности в адвокатском сообществе. Достаточно заметить, что даже само понятие адвокатской деятельности, долгое время рассматриваемое как синоним оказания квалифицированной юридической помощи, наполняется новым содержанием. Так, в Обращении Федеральной палаты адвокатов РФ к адвокатскому сообществу «О соблюдении правил профессиональной этики»³ подчеркивается, что к профессиональным обязанностям адвоката относится не только его деятельность, непосредственно связанная с оказанием юридической помощи доверителю по конкретным поручениям – честно, разумно и добросовестно отстаивать его права и законные интересы всеми не запрещенными средствами, но и целый комплекс иных профессиональных обязанностей. Необходимо при этом учитывать, что стандарты адвокатской профессии определяются как

³ См.: Обращение ФПА РФ от 22 апреля 2013 г. «О соблюдении правил профессиональной этики» / URL: http://www.fparf.ru/documents/congress_documents/congress_treatment/260/ (дата обращения: 12.02.2016 г.).

законодательными актами, так и корпоративными актами, центральное место среди которых занимает Кодекс профессиональной этики адвоката⁴.

Адвокатура в последнее время приковывает к себе интерес представителей юридической науки, и это не случайно. Теория адвокатуры, ее сущностные признаки еще недостаточно изучены на доктринальном уровне. Ряд вопросов, связанных с организацией адвокатуры и осуществлением отдельных видов адвокатской деятельности, не получили должного внимания. Нет четких и полных ответов на вопросы о соотношении адвокатской деятельности и иных форм оказания юридической помощи, о возможностях их интеграции, взаимной имплементации тех или иных элементов.

Недостаточная теоретическая разработанность отдельных аспектов адвокатской деятельности является одной из причин несовершенства законодательства об оказании квалифицированной юридической помощи, что сказывается на ограничении возможностей адвоката по защите прав доверителя, а в итоге – на качестве оказываемых услуг.

Представляется, что суть адвокатуры, ее основных институтов целесообразно раскрывать с учетом не только центральных положений Конституции РФ, регламентирующих права человека и гарантии их реализации, охраны и защиты, но и общетеоретического и межотраслевого анализа норм, регулирующих осуществление адвокатской деятельности.

Необходимо объяснить правовую природу адвокатской деятельности в Российской Федерации на современном этапе, предложить такое ее понимание, которое и формально, и практически отграничит ее от схожих правовых форм оказания юридической помощи, определить ее структуру, внутреннее содержание, показать ее видовое многообразие, позволяющее говорить об универсальном характере адвокатской деятельности.

⁴ См.: Кодекс профессиональной этики адвоката: принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. (с изм. и доп. от 22 апреля 2015 г.) // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 2004. № 3 (75); URL: http://fparf.ru/documents/normative_acts/1059/ (дата обращения: 12.02.2016 г.).

Вот почему изучение доктринальных основ адвокатской деятельности, включая ее понятие, содержание и виды, представляет особый интерес как в теоретическом, так и в практическом значении.

Степень научной разработанности темы исследования. Адвокатская деятельность как комплексное правовое понятие неоднократно становилась объектом научных исследований. Изучением тех или иных аспектов адвокатской деятельности занимались такие ученые и адвокаты, как С.Л. Ария, Л.Н. Бардин, П.Д. Баренбойм, М.Ю. Барщевский, А.Д. Бойков, В.Н. Буробин, А.А. Власов, А.В. Воробьев, А.А. Воронов, Г.А. Воскресенский, С.Н. Гаврилов, А.П. Галоганов, Ю.П. Гармаев, М.А. Гофштейн, Л.Ю. Грудцына, Н.И. Капинус, Н.Н. Клен, А.В. Клигман, А.Г. Кучерена, Р.Г. Мельниченко, Г.Б. Мирзоев, Ю.С. Пилипенко, Г.М. Резник, Ю.И. Стецовский, И.С. Яртых, и другие.

Значительный подъем научного интереса к вопросам адвокатской деятельности и адвокатуры в последние годы связан с серьезной динамикой развития законодательства и реформированием сферы оказания юридической помощи. Это обусловило дальнейшую специализацию в научной сфере, где возрастает внимание к отдельным аспектам адвокатской деятельности.

Большая часть исследований в течение последних лет, и в особенности диссертационных, посвящены адвокатской деятельности в системе защиты прав граждан (С.С. Колобашкина), деятельности адвокатуры в контексте реализации конституционных гарантий оказания квалифицированной юридической помощи (С.Э. Либанова, И.М. Поташник, Д.В. Фролов и др.), осуществлению различных видов адвокатской деятельности (Н.С. Амельков, Е.О. Бусурина, В.Р. Дюкина, А.В. Рагулин, М.В. Ходилина и др.), отдельным институтам адвокатуры (С.Г. Караханян, И.С. Токмаков и др.).

Труды вышеназванных ученых внесли значительный вклад в общую теорию права, науку адвокатуры, отраслевые юридические науки, что нашло отражение в настоящем диссертационном исследовании.

Однако в рамках общей темы, связанной с правовой природой адвокатской деятельности, проблемы содержания и видов адвокатской деятельности не получили должного внимания и освещались главным образом фрагментарно. Действующее законодательство и практическая деятельность нуждаются в дальнейшем научном осмыслении и требуют новых подходов к решению возникающих в этой области вопросов.

Объектом исследования служат общественные отношения, урегулированные нормами права, возникающие в сфере осуществления адвокатом деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям, а также реализации прав и выполнению своих профессиональных обязанностей, связанных с принадлежностью к адвокатской корпорации.

Предметом исследования выступают нормы международных правовых актов, законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, отраслевого законодательства, научные работы по исследуемой проблематике; толкование норм права высшими судебными органами; корпоративные акты адвокатского сообщества, дисциплинарная практика адвокатских палат; адвокатская практика.

Целями диссертационного исследования являются:

- 1) анализ норм международных правовых актов, а также положений современного российского и зарубежного законодательства, регулирующих вопросы организации и функционирования института адвокатуры и адвокатскую деятельность,
- 2) выявление теоретических и практических проблем, возникающих в процессе осуществления адвокатской деятельности,
- 3) формирование рекомендаций теоретического и практического характера, направленных на решение имеющихся проблем.

Достижение поставленных целей предопределило необходимость решения следующих **задач**:

- охарактеризовать правовую природу адвокатской деятельности;

- выделить и охарактеризовать принципы адвокатской деятельности;
- определить содержание адвокатской деятельности посредством выделения и раскрытия ее системообразующих элементов;
- дать определение понятия гарантий адвокатской деятельности, систематизировать их и выяснить роль гарантий в обеспечении функционирования ее элементов;
- провести сравнительный анализ адвокатской деятельности с иными формами оказания юридической помощи;
- предложить основания классификации и типологии адвокатской деятельности;
- раскрыть особенности нормативного закрепления и осуществления отдельных видов деятельности адвоката.

Методология и методика исследования. Диссертационное исследование базируется на всеобщем методе научного познания закономерностей хода общественного развития – положениях материалистической диалектики.

В основе методологии лежат специальные методы широкого профиля и их определенные виды: догматический, нормативно-юридический, сравнительно-правовой, историко-правовой, метод конкретных социологических исследований, анкетирование, анализ статистических данных. Нашли широкое применение также логические методы: метод гипотез, аналогии, моделирования, анализа и синтеза; философские методы: аксиологический метод, метод дедукции на основании априорных и аксиоматических положений, методы обобщения и абстрагирования.

Теоретическая основа исследования включает работы ученых и адвокатов в рамках различных направлений юридической науки: общей теории права (С.С. Алексеев, С.Н. Братусь, Л.Д. Воеводин, В.Н. Карташов, А.В. Малько, Н.И. Матузов, А.Ф. Черданцев, Л.С. Явич и др.); адвокатуры (С.Л. Ария, Л.Н. Бардин, М.Ю. Барщевский, В.И. Буробин, П.Д. Баренбойм, А.Д. Бойков, А.А. Власов, С.И. Володина, А.А. Воронов, А.П. Галоганов,

В.В. Гребенников, Л.Ю. Грудцына, С.А. Деханов, В.В. Дорошков, С.С. Колобашкина, А.Г. Кучерена, Ю.Ф. Лубшев, С.Ю. Макаров, Г.Б. Мирзоев, Ю.С. Пилипенко, А.С. Подшибякин, О.В. Поспелов, Ю.И. Стецовский, А.Т. Филиппова, И.С. Яртых и др.), а также отдельных отраслей права (конституционного права, гражданского права, административного права, налогового права, уголовно-процессуального права, гражданского процессуального и арбитражного процессуального права).

Нормативную базу исследования составляют Конституция РФ, международные правовые акты, регулирующие вопросы оказания квалифицированной юридической помощи, нормативные правовые акты зарубежных стран, законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре, федеральные конституционные законы, отраслевые федеральные законы, подзаконные нормативные правовые акты, регламентирующие отношения, связанные с предметом настоящего исследования.

Эмпирической основой исследования являются официальные документы (отчеты, рекомендации, письма, обращения и статистическая информация) Федеральной палаты адвокатов РФ; материалы обобщения дисциплинарной практики восьми адвокатских палат субъектов РФ.

Методом анкетирования по проблемным вопросам адвокатской деятельности было опрошено 500 адвокатов из 20 адвокатских палат субъектов РФ. Результаты анкетирования, полученные с соблюдением требований репрезентативности, нашли свое отражение в выводах и рекомендациях, содержащихся в работе.

Научная новизна исследования заключается в разработке комплекса доктринальных положений, которые в своей совокупности раскрывают понятие и содержание адвокатской деятельности, ее видовое многообразие и позволяют разрешить фундаментальные теоретические и прикладные проблемы, складывающиеся в процессе осуществления деятельности адвоката.

Диссертация представляет собой первое комплексное монографическое исследование, посвященное теоретическим проблемам содержания адвокатской деятельности и ее видов.

Адвокатская деятельность проанализирована с позиций существующей действительности с учетом происходящих в российском обществе преобразований и тенденций развития юридической мысли.

Научная новизна работы определяется поставленными в ней целями и задачами, сосредоточением внимания на наиболее значимых и актуальных аспектах адвокатской деятельности.

На основе результатов комплексного изучения положений международного и российского законодательства в области правового регулирования оказания юридической помощи, законодательства об адвокатуре, данных эмпирического исследования выявлены проблемы, возникающие в процессе реализации адвокатской деятельности, и выдвинуты предложения по их разрешению.

В результате проведенного исследования автор вносит научные обоснования, предложения и рекомендации для совершенствования законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности, а также предлагает пути решения важных практических задач, связанных с осуществлением адвокатской деятельности.

Научная новизна диссертационного исследования раскрывается в следующих основных **положениях, выносимых на защиту:**

- 1.** Адвокатская деятельность как разновидность правовой деятельности представляет собой совокупность юридически обусловленных и формально определенных действий, осуществляемых адвокатом в качестве особого субъекта права в установленном законодательством, а также корпоративными актами порядке в целях защиты прав, свобод и законных интересов субъектов правоотношений, обратившихся к нему за квалифицированной юридической помощью. Обосновывается, что в настоящее время сформировано два подхода к определению понятия

«адвокатская деятельность»: узкий, согласно которому адвокатская деятельность отождествляется с оказанием квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и законных интересов, обеспечения доступа к правосудию, и широкий, включающий в понятие адвокатской деятельности также и другие виды деятельности адвоката, осуществляемые им как представителем профессиональной корпорации.

2. Адвокатская деятельность представляет собой комплексную динамическую правовую категорию, взаимосвязанные элементы которой образуют в совокупности систему, призванную обеспечить ее эффективное функционирование. Элементами адвокатской деятельности являются: субъект и вовлеченные лица, объект, цель, юридические действия и операции, приемы и способы их осуществления, профессиональная этика, а также результаты действий адвоката.

3. Адвокатская деятельность базируется на определенных принципах, которые выступают в качестве основополагающих, нормативно закрепленных правил, регулирующих деятельность адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи, а также совершению иных действий организационно-обеспечительного характера, предусмотренных законодательством и корпоративными нормами. Адвокатская деятельность осуществляется на основе принципов законности; профессиональной независимости адвокатов; добросовестности деятельности; соблюдения профессиональной тайны.

4. Средством, обеспечивающим взаимодействие элементов адвокатской деятельности, являются ее гарантии, которые следует определить как закрепленные в нормах права специальные средства охраны, обеспечения и защиты прав и законных интересов адвоката и его доверителя, направленные на создание условий для беспрепятственного осуществления адвокатской деятельности. Все гарантии адвокатской деятельности могут быть разделены на различные группы, отличающиеся основаниями такой

дифференциации: по субъектному критерию; по объектному критерию; по функциональному критерию.

5. В целях обеспечения высокого уровня профессиональной компетентности претендента на статус адвоката предлагается первое предложение п. 1 ст. 9 Закона об адвокатуре изложить в следующей редакции: *Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование по специальности «Юриспруденция» или высшее образование по направлению подготовки «Юриспруденция» квалификации (степени) «магистр» при наличии диплома бакалавра по направлению подготовки «Юриспруденция».*

6. Правовой статус адвоката как субъекта адвокатской деятельности определяется понятиями «права» и «обязанности», которые определяют специфику деятельности адвоката в рамках ее видовой дифференциации. Четкое разграничение прав и обязанностей адвоката характерно для правового регулирования осуществления деятельности адвоката как члена адвокатской корпорации. Права и обязанности адвоката могут быть классифицированы по двум основным критериям. Во-первых, согласно дифференциации деятельности адвоката на две базовые составляющие – организационно-обеспечительную и оказание квалифицированной юридической помощи – права и обязанности адвоката можно разделить на две группы: корпоративные (принадлежащие адвокату как члену адвокатской корпорации) и профессиональные (реализуемые в целях исполнения поручения). Во-вторых, в зависимости от вида юридической помощи права и обязанности можно разделить на общие (предусмотренные Законом об адвокатуре для оказания любых видов юридической помощи) и специальные, или отраслевые (предусмотренные законодательством для конкретной сферы общественных отношений, например уголовного судопроизводства, гражданского судопроизводства, конституционного судопроизводства).

7. Широкое понимание адвокатской деятельности позволяет провести дифференциацию по функциональному критерию,

предопределяющему выделение двух ее базовых составляющих частей: организационно-обеспечительной деятельности (корпоративной) и оказания квалифицированной юридической помощи (профессиональной). Организационно-обеспечительной является деятельность адвоката, направленная на создание предусмотренных законом и этическими нормами необходимых условий для оказания квалифицированной юридической помощи. Указанная деятельность осуществляется с момента присвоения статуса адвоката, независимо от наличия или отсутствия поручений на оказание юридической помощи. Оказание квалифицированной юридической помощи представляет собой реализацию адвокатом предусмотренных законом и этическими нормами приемов и способов разрешения правовой проблемы в целях защиты прав, свобод и законных интересов доверителя.

8. Использование метода типологии позволяет выделить следующие основные направления деятельности адвоката: консультирование, информирование, составление правовых документов (объединяемые в двухсубъектную деятельность); представительство в уполномоченных органах и организациях, а также процессуальную деятельность (объединяемые в многосубъектную деятельность). Такое направление, как процессуальная деятельность, в свою очередь, представлено тремя правовыми моделями взаимоотношений адвоката с доверителем и третьими лицами: представительство (во всех видах судопроизводства), защита (в уголовном судопроизводстве и производстве по делам о привлечении к административной ответственности) и оказание юридической помощи (свидетелю в уголовном судопроизводстве).

9. Дифференциация видов квалифицированной юридической помощи с использованием метода классификации возможна по следующим критериям (основаниям): по содержанию; по характеру; по возмездности; по инициативности; по отраслевому регулированию; по правовому статусу доверителя. Каждый из названных критериев позволяет обособить отдельные, не поименованные в Законе об адвокатуре, виды адвокатской

деятельности. Так, деятельность адвоката может носить превентивный характер и воплощаться в таком ее виде, как участие в качестве посредника при проведении процедуры посредничества (медиации). В зависимости от правового статуса доверителя можно выделить, например, оказание юридической помощи несовершеннолетним (ювенальная адвокатура), юридическое сопровождение субъектов предпринимательской деятельности (бизнес-адвокатура).

10. Тезис о том, что адвокатская деятельность является приоритетной формой оказания квалифицированной юридической помощи, гарантированной ст. 48 Конституции РФ, которая отвечает всем основным требованиям, предъявляемым международными актами к осуществлению юристами такой деятельности, и соответствует мировому опыту, должен лежать в основе разработки концепции регулирования сферы юридической помощи посредством объединения юристов на началах адвокатуры и закрепления исключительного права адвокатов на представительство интересов физических и юридических лиц в судах, а в перспективе – и на иные формы оказания квалифицированной юридической помощи.

Теоретическая значимость проведенного исследования обусловлена тем, что автором разработаны концептуальные положения формирования теоретической модели адвокатской деятельности и ее видов.

Достигнутые результаты позволили обобщить имеющиеся в науке взгляды на основные положения концепции в целях выработки понятия ее предмета, объекта, системы и задач.

Разработанная диссертантом концепция позволит обозначить место и роль адвокатской деятельности в системе форм оказания квалифицированной юридической помощи, а также предложить пути совершенствования действующего законодательства, регламентирующего осуществление адвокатской деятельности.

Теоретические конструкции представленной диссертации могут послужить основой для дальнейших научных исследований по проблемам адвокатуры и адвокатской деятельности.

Практическая значимость результатов исследования. Работа содержит предложения по совершенствованию действующего законодательства, регулирующего отдельные аспекты адвокатской деятельности.

Сформулированные в диссертации научные идеи и практические рекомендации могут быть использованы в процессе преподавания такой юридической дисциплины, как «Адвокатура», а также дисциплин специализации, посвященных особенностям участия адвоката в уголовном судопроизводстве, в гражданском процессе, в арбитражном процессе; на курсах повышения квалификации адвокатов, их помощников и стажеров, в профессиональной деятельности адвокатов.

Апробация результатов исследования. Диссертация была подготовлена на кафедре адвокатуры и нотариата, где проведены её рецензирование и обсуждение.

Основные теоретические положения и практические рекомендации, сформулированные автором, отражены в научных публикациях, в том числе в журналах, рекомендованных ВАК при Минобрнауки России для публикации научных результатов диссертаций на соискание ученых степеней доктора и кандидата наук («Адвокатская практика», «Адвокат»); в зарубежных сборниках и журналах («European Journal of Law and Political Sciences», «Nəqliyyat hüququ»).

Отдельные авторские выводы изложены в виде докладов на VIII и X ежегодных научно-практических конференциях «Адвокатура. Государство. Общество», организованных Федеральной палатой адвокатов РФ и проходивших в Москве в 2012 и 2015 г.г. соответственно.

Структура и объем диссертации. Структура диссертации определена в соответствии с целями и задачами исследования. Работа состоит из

введения, трех глав, объединяющих девять параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложения.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертации; определяются объект, предмет, цели, задачи, методология и методика исследования, рассматривается научная новизна и практическая значимость; формулируются положения, выносимые на защиту; аргументируется теоретическая и практическая значимость исследования; дается характеристика апробации результатов исследования.

Первая глава «Правовая природа адвокатской деятельности в Российской Федерации» состоит из трех параграфов.

В *первом параграфе «Адвокатская деятельность: генезис, правовые основы»* комплексно исследованы понятие адвокатской деятельности, ее юридическая природа и сущностные черты.

Аргументируется, что правовая природа адвокатской деятельности проявляется в детерминированности конституционным положением о праве на квалифицированную юридическую помощь, с одной стороны, и потребностями субъектов в защите своих прав, свобод и законных интересов, – с другой. Целевые установки адвокатской деятельности обусловлены публично-правовыми и частноправовыми началами, предопределяющими особенности ее осуществления.

Многогранность понятия адвокатской деятельности позволяет рассматривать ее как разновидность правовой деятельности, представляющей собой совокупность юридически обусловленных и формально определенных действий, осуществляемых адвокатом в установленном законодательством, а также корпоративными актами порядке в целях защиты прав, свобод и законных интересов субъектов правоотношений.

Обосновывается, что в настоящее время сформировано два подхода к определению понятия «адвокатская деятельность»: узкий, согласно которому адвокатская деятельность отождествляется с оказанием квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и законных интересов, обеспечения доступа к правосудию, и широкий, включающий в понятие адвокатской деятельности также и другие виды деятельности адвоката, осуществляемые им как представителем профессиональной корпорации.

Автор приходит к выводу, что широкое понимание адвокатской деятельности в большей степени соответствует современному представлению о ней.

В целях оптимизации технико-юридического инструментария диссертант предлагает п. 1 ст. 1 Закона об адвокатуре изложить в следующей редакции: *Адвокатской деятельностью является оказание лицом, получившим статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, на профессиональной основе квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам, государственным органам, органам местного самоуправления в целях защиты их прав, свобод, законных интересов, обеспечения доступа к правосудию, а также осуществление иных профессиональных прав и обязанностей, предусмотренных нормами законодательства, Кодексом профессиональной этики адвоката, решениями органов адвокатских палат.*

Второй параграф «Принципы адвокатской деятельности» посвящен анализу основополагающих начал осуществления адвокатской деятельности.

Принципы правовой деятельности не тождественны принципам права; они производны от них, уточняют и детализируют их, наполняясь спецификой, обусловленной особенностью предмета регулирования.

Принципы адвокатской деятельности представляют собой основополагающие, нормативно закрепленные правила, регулирующие

деятельность адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи, а также совершению иных действий подготовительно-организационного характера, предусмотренных законодательством и корпоративными нормами.

Анализ различных точек зрения по вопросу соотношения принципов адвокатуры и принципов адвокатской деятельности позволяет заключить, что принципы адвокатуры и принципы адвокатской деятельности не тождественны, поскольку первые характеризуют организацию и функционирование самой адвокатской корпорации, то есть в большей степени публичный характер института адвокатуры, а вторые характеризуют деятельность адвоката как представителя профессиональной корпорации и раскрывают основы его взаимоотношений с другими субъектами в процессе осуществления профессиональной деятельности.

Важной характеристикой принципов адвокатской деятельности, кроме того, является то, что они выводятся как из норм законодательства, так и из норм корпоративных актов.

Принципы деятельности адвоката включают в себя принципы законности, профессиональной независимости адвоката, добросовестности деятельности, соблюдения профессиональной тайны. В параграфе анализируются и иллюстрируются проблемные аспекты реализации указанных принципов.

В целях оптимизации технико-юридического инструментария предлагается дополнить ст. 1 Закона об адвокатуре нормой следующего содержания: *Адвокатская деятельность осуществляется на основе принципов законности; профессиональной независимости адвокатов; добросовестности деятельности адвоката; соблюдения профессиональной тайны.*

Третий параграф «Гарантии адвокатской деятельности: юридический аспект» охватывает правовые вопросы обеспечения осуществления адвокатской деятельности.

Отмечается, что юридические гарантии являются важным фактором обеспечения деятельности субъектов права. Закон об адвокатуре закрепляет только гарантии независимости адвоката, которые, хотя и имеют важное значение в механизме оказания квалифицированной юридической помощи, все же не исчерпывают всего многообразия адвокатской деятельности.

Гарантии адвокатской деятельности – это специальные, законодательно закрепленные средства охраны, обеспечения и защиты прав, свобод и законных интересов адвоката и его доверителя. Гарантии служат средством реализации тех норм, которые, собственно, и регулируют отношения, возникающие между адвокатом и другими лицами, вовлекаемыми в адвокатскую деятельность. Это такие правовые средства, которые обеспечивают должное, беспрепятственное осуществление деятельности адвоката. К ним относятся гарантии обеспечения адвокатской тайны, свидетельский иммунитет адвоката, неприкосновенность документов, составляющих адвокатское делопроизводство, гарантии независимости адвоката, гарантии финансовой доступности услуг адвоката и др.

Гарантии адвокатской деятельности тесно переплетаются с ее принципами, поэтому может сложиться мнение об их идентичном характере. Например, положения об адвокатской тайне, закрепленные в ст. 8 Закона об адвокатуре, могут рассматриваться как содержащие и принципы, и гарантии адвокатской деятельности. Однако их разграничение возможно провести по функциональному признаку: принцип определяет специфику деятельности, а гарантия служит средством обеспечения функционирования этой деятельности.

Гарантии адвокатской деятельности являются средством, обеспечивающим взаимодействие элементов адвокатской деятельности. Все гарантии адвокатской деятельности могут быть разделены на различные группы, отличающиеся основаниями такой дифференциации: по субъектному критерию; по объектному критерию; по функциональному критерию.

Глава вторая «Структура адвокатской деятельности» состоит из трех параграфов.

Первый параграф «Системообразующие элементы адвокатской деятельности» посвящен общей характеристике структуры адвокатской деятельности.

Рассмотрение структуры адвокатской деятельности позволяет характеризовать ее как комплексную правовую категорию, взаимосвязанные элементы которой образуют в совокупности сложную систему, призванную обеспечить ее эффективное функционирование.

Обосновывается, что элементами адвокатской деятельности являются: а) субъект и вовлеченные лица; б) объект; в) цель; г) юридические действия и операции; д) приемы и способы их осуществления; е) профессиональная этика; ж) результаты действий адвоката.

Далее в работе анализируются указанные элементы.

Субъектом адвокатской деятельности может быть только адвокат. Осуществление адвокатской деятельности вместе с тем предполагает вовлечение в нее других лиц (с которыми адвокат вступает в различные правоотношения в связи с исполнением профессиональных или корпоративных прав и обязанностей). Всех лиц, которые вовлекаются в адвокатскую деятельность, можно разделить на две крупные группы: 1) лица, обеспечивающие или содействующие осуществлению адвокатом организационно-обеспечительной деятельности (например, адвокатские палаты), 2) лица, участвующие в осуществлении адвокатом квалифицированной юридической помощи (доверитель; физические лица, юридические лица и др.).

В качестве объекта адвокатской деятельности рассматривается то, на что она направлена. В широком смысле объектом адвокатской деятельности выступает реализация права на получение квалифицированной юридической помощи, в узком смысле – правовое содействие удовлетворению потребностей различных субъектов в защите их прав, свобод и законных

интересов, решение конкретной юридической проблемы, с которой столкнулся доверитель.

Согласно Закону об адвокатуре целями адвокатской деятельности являются: защита прав, свобод и интересов физических и юридических лиц, а также обеспечение доступа к правосудию. Обеспечение доступа к правосудию как цель адвокатской деятельности отражает приоритет процессуальной деятельности адвоката (представителя, защитника) и его важную роль в механизме судебной защиты.

Непосредственным содержанием адвокатской деятельности выступают юридические действия и операции, образующие деятельный, динамичный элемент структуры. Совокупность целенаправленных взаимосвязанных действий составляет операцию. Именно эти элементы представляют собой движущую силу деятельности, наполняют ее необходимой энергией для достижения цели. Так, действия и операции как элементы адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи в целом соответствуют ее формам, предусмотренным в п. 2 ст. 2 Закона об адвокатуре.

Элементы, с помощью которых осуществляются правовые действия, рассматриваются как юридические приемы и способы, которые характеризуют юридические формы конкретных действий, совершаемых адвокатом. Правовой базой содержания этого элемента выступает норма ст. 7 Закона об адвокатуре, которая предписывает адвокату отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами. К основным признакам правовых средств, лежащих в основе осуществления адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи, относятся следующие: а) направленность на достижение поставленных целей в связи с защитой прав и законных интересов доверителя; б) формальная определенность их видовой классификации как правовыми актами, так и корпоративными актами адвокатского сообщества; в) гарантированность государством посредством возложения обязанностей на

определенных субъектов по исполнению требований адвоката (хотя формально провозглашенные гарантии не всегда действуют на практике).

Профессиональная этика рассматривается в качестве уникального и имманентного элемента адвокатской деятельности, и с этой точки зрения ее назначение проявляется прежде всего в формулировке директив нравственного содержания, адресованных адвокату.

Итогом совершения правовых действий, операций и применения соответствующих правовых приемов и способов является результат. Эффективность адвокатской деятельности проверяется посредством сопоставления полученного результата с планируемыми целями.

Во *втором параграфе «Адвокат как субъект адвокатской деятельности»* рассматриваются вопросы, связанные с предъявляемыми требованиями для приобретения статуса адвоката, а также вопросы реализации полномочий адвоката.

Отстаивается позиция, в соответствии с которой наличие высшего юридического образования должно стать обязательным требованием, дающим лицу право претендовать на приобретение статуса адвоката. Обучение в профильном вузе обеспечит овладение в должном объеме профессиональными знаниями, умениями и навыками только при условии прохождения как минимум двух ступеней высшего образования (бакалавриата и магистратуры).

Серьезные требования к образованию, кроме того, должны быть включены в Закон об адвокатуре в части перечня требований, предъявляемых к лицам, желающим приобрести статус адвоката. Предлагаемая нами редакция ст. 9 Закона об адвокатуре может содержать следующую формулировку: *Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование по специальности «Юриспруденция» или высшее образование по направлению подготовки «Юриспруденция» квалификации (степени) «магистр» при наличии диплома бакалавра по направлению подготовки «Юриспруденция».*

Анализируется понятие «правовой статус адвоката» и его содержание. Правовой статус адвоката – это профессиональный статус, который включает в себя те правовые возможности, которые необходимы адвокату не только для реализации своих прав, но и для достижения конечного результата – защиты прав, свобод и законных интересов доверителя.

Содержание правового статуса адвоката определяется понятиями «права» и «обязанности», четкое разграничение которых характерно для правового регулирования осуществления деятельности адвоката как члена адвокатской корпорации, то есть организационно-обеспечительной деятельности.

Автором предлагается классификация прав и обязанностей адвоката по двум основным критериям.

Во-первых, сообразно дифференциации деятельности адвоката на организационно-обеспечительную и оказание квалифицированной юридической помощи права и обязанности адвоката можно разделить на две группы: корпоративные (принадлежащие адвокату как члену адвокатской корпорации) и профессиональные (реализуемые в целях исполнения поручения).

Во-вторых, в зависимости от вида юридической помощи права и обязанности можно разделить на общие (предусмотренные Законом об адвокатуре для оказания любых видов юридической помощи) и специальные, или отраслевые (предусмотренные законодательством, прежде всего отраслевым, для конкретной сферы общественных отношений – уголовного судопроизводства, конституционного судопроизводства и т.д.).

Такая классификация позволяет определить специфику мер возможного или должного поведения адвоката, охарактеризовать особенности реализации прав и исполнения обязанностей, а также обеспечить гарантии осуществления адвокатской деятельности.

Анализируются некоторые проблемы реализации полномочий адвоката. Отмечается, что существует насущная необходимость оптимизации

норм законодательства, регламентирующих полномочия адвоката путем введения дополнительных гарантий реализации адвокатского запроса, возможности придания доказательственной силы информации, полученной и зафиксированной адвокатом от опрашиваемого с его согласия лица; введения в соответствующее отраслевое процессуальное законодательство специальной процедуры по сбору и фиксации адвокатом доказательств, возможности фиксации сведений, полученных в ходе закрытого судебного заседания. Указанные изменения позволят более эффективно использовать правовые возможности адвоката в целях защиты прав и законных интересов доверителя.

Третий параграф «Этика – имманентный элемент деятельности адвоката» посвящен вопросам реализации этических требований, предусмотренных законодательством и корпоративными актами. Профессиональная этика рассматривается в качестве уникального и имманентного элемента адвокатской деятельности, и с этой точки зрения ее назначение проявляется прежде всего в формулировке директив нравственного содержания, адресованных адвокату. Соблюдение этических требований – важный показатель качества деятельности адвоката.

В параграфе анализируются основные проблемы соблюдения адвокатами этических требований с учетом разъяснений адвокатских палат, а также материалов дисциплинарной практики. Делается вывод о том, что нарушение норм этики – следствие допущенного дефекта в работе адвоката, характеризующего неправильный выбор приема, метода, способа оказания квалифицированной юридической помощи, повлекшего или способного повлечь негативные последствия.

Вместе с тем автор обращает внимание на необходимость выработки единых стандартов правовой помощи, в том числе этического характера. Необходимость соблюдения этических требований профессиональной деятельности адвокатов в контексте изменения организационных основ

сферы оказания квалифицированной юридической помощи должно стать обязательным условием ее функционирования.

Третья глава «Общая характеристика видов адвокатской деятельности по законодательству Российской Федерации» посвящена дифференциации видов адвокатской деятельности и вопросам оптимизации их нормативно-правового регулирования.

В *первом параграфе «Организационно-обеспечительная деятельность адвоката»* рассматриваются особенности деятельности адвоката, цель которой – создание необходимых предусмотренных законом и этическими нормами условий для оказания квалифицированной юридической помощи.

Со дня принятия присяги претендент получает статус адвоката и становится членом адвокатской палаты, наделяется полномочиями и приобретает определенные права и обязанности. Правовые и этические предписания дисциплинируют адвоката и при этом обеспечивают необходимые условия для оказания квалифицированной юридической помощи.

Организационно-обеспечительная деятельность является первой базовой составляющей адвокатской деятельности, включающая в себя комплекс профессиональных корпоративных прав и обязанностей и осуществляемая с момента присвоения статуса адвоката, независимо от наличия или отсутствия у него поручений на оказание юридической помощи. К организационно-обеспечительной можно отнести деятельность адвоката по совершенствованию своих знаний и повышению своей квалификации, исполнению решений органов адвокатских палат, принятых в пределах их компетенции и другую.

Анализируются корпоративные обязанности адвоката, большая часть которых включены в ст. 7 Закона об адвокатуре, а также в ст. 4, ст. 8 КПЭА. Что касается корпоративных прав адвоката, то следует признать, что Закон об адвокатуре не содержит специальных статей, которые закрепляли бы

перечень профессиональных прав адвокатов как участников профессиональной корпорации. К числу таких прав можно отнести следующие: право избирать и избираться в органы адвокатских палат, право создавать и быть членами общественных объединений и др.

Анализ законодательства позволяет выделить следующую специфическую характеристику прав адвоката: профессиональные права адвоката как участника адвокатской корпорации тесно связаны с его профессиональными обязанностями и позволяют ему избрать в качестве оптимального любой из возможных вариантов поведения, не выходящий за границы правовых предписаний, содержащихся в нормах законодательства и корпоративных актах.

Второй параграф «Оказание адвокатом квалифицированной юридической помощи» объединяет вопросы дифференциации деятельности адвоката по оказанию юридической помощи доверителю.

Оказание квалифицированной юридической помощи – вторая базовая составляющая адвокатской деятельности, представляющая собой реализацию адвокатом предусмотренных законом и этическими нормами приемов и способов разрешения правовой проблемы в целях защиты прав и законных интересов доверителя.

Использование метода типологии позволило выделить следующие основные направления деятельности адвоката: консультирование, информирование, составление правовых документов (объединяемые в двухсубъектную деятельность), представительство в компетентных органах и организациях, а также процессуальную деятельность (объединяемые в многосубъектную деятельность).

Деятельность адвоката в рамках первой группы направлений (как независимого профессионального советника, консультанта) представляет собой совокупность действий, направленных на достижение определенного результата, а именно на ликвидацию правовой неопределенности по конкретному вопросу и создание условий для беспрепятственной реализации

прав доверителем. Эти направления деятельности ограничиваются взаимодействием адвоката со своим доверителем.

Деятельность адвоката в рамках второй группы направлений отличается необходимостью в целях исполнения поручения вступать в правоотношения с третьими лицами. В зависимости от характера таких правоотношений можно выделить представительство в компетентных органах и организациях (законодательных и исполнительных органах государственной власти и местного самоуправления), а также процессуальную деятельность. Такое направление, как процессуальная деятельность, в свою очередь, представлено тремя правовыми моделями взаимоотношения адвоката с доверителем и третьими лицами: представительство (во всех видах судопроизводства), защита (в уголовном судопроизводстве и производстве по делам о привлечении к административной ответственности) и оказание юридической помощи (свидетелю в уголовном судопроизводстве).

Дифференциация видов квалифицированной юридической помощи с использованием метода классификации возможна по различным критериям (основаниям): по содержанию: дача консультаций, выдача справок, составление исковых заявлений и т.д.; по возмездности: платная и бесплатная; по инициативности: по соглашению с доверителем, по соглашению с представителями доверителя, по назначению; по отраслевому регулированию: представительство по гражданским делам, представительство по делам об административных правонарушениях и т.д.

Сочетание различных видовых характеристик адвокатской деятельности позволило предложить ее новые виды, не поименованные в Законе об адвокатуре, в целях нормативного закрепления: оказание юридической помощи несовершеннолетним (ювенальная адвокатура), участие в качестве посредника при проведении процедуры посредничества (медиации), юридическое сопровождение субъектов предпринимательской деятельности (бизнес-адвокатура).

В параграфе анализируются вопросы реализации форм оказания квалифицированной юридической помощи, даются предложения по оптимизации их законодательного регулирования.

Третий параграф «Адвокатская деятельность и проблемы профессионального представительства» посвящен анализу тенденций правового регулирования сферы оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе соотношению адвокатской деятельности и других форм оказания юридической помощи. В основе авторского исследования этих вопросов лежит реформирование правовых основ оказания профессиональной юридической помощи, являющееся сегодня одним из основных направлений государственной политики в сфере юстиции. Анализируются положения государственной программы РФ «Юстиция», призванной смоделировать законодательную деятельность государства в этой сфере на ближайшее время.

Обосновывается тезис о том, что адвокатская деятельность является приоритетной, соответствующей требованиям международных актов и отвечающей международному опыту формой оказания квалифицированной юридической помощи, служащей основой для развития концепции профессионального судебного представительства, то есть предоставления адвокатам исключительного права на представительство интересов физических и юридических лиц в судах, а в перспективе – и на иные формы оказания квалифицированной юридической помощи.

Автор приходит к выводу, что предоставление адвокатам преференций в сфере судебного представительства – то направление, которое заслуживает самого пристального внимания. Очевидно, что высокий уровень оказания юридической помощи во многом должен позитивно отразиться на эффективности судебной защиты, повлиять на развитие альтернативных форм разрешения споров и снижение нагрузки на судей.

В заключении подведены итоги научного исследования, сформулированы основные тенденции нормативного регулирования адвокатской деятельности.

В приложении содержатся анкета для опроса адвокатов и его результаты, которыми подтверждаются основные выводы, сделанные в соответствующих параграфах диссертации.

Основные положения диссертации отражены в опубликованных автором работах:

– Статьи в ведущих рецензируемых журналах и изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки РФ для опубликования результатов диссертационных исследований

1. *Суровова, К.Ю.* Системообразующие элементы адвокатской деятельности / К.Ю. Суровова // Адвокатская практика. – 2014. – № 5. – 0,6 п.л.
2. *Суровова, К.Ю.* Гарантии адвокатской деятельности / К.Ю. Суровова // Адвокатская практика. – 2014. – № 4. – 0,6 п.л.
3. *Суровова, К.Ю.* Дифференциация профессиональной деятельности адвоката / К.Ю. Суровова // Адвокатская практика. – 2015. – № 2. – 0,5 п.л.
4. *Суровова, К.Ю.* Понятие и виды профессионального представительства адвоката / К.Ю. Суровова // Адвокатская практика. – 2015. – № 3. – 0,6 п.л.

– Публикации в сборниках материалов конференций:

1. *Першина (Суровова), К.Ю.* Роль адвоката в системе ювенальной юстиции / К.Ю. Суровова // Адвокатура. Государство. Общество: сборник материалов VIII ежегодной научно-практической конференции. – М.: Федеральная палата адвокатов, 2012. – 0,5 п.л.
2. *Суровова, К.Ю.* К вопросу об «адвокатской монополии» на представительство в арбитражном суде / К.Ю. Суровова // Адвокатура.

Государство. Общество: сборник материалов X ежегодной научно-практической конференции. – М.: Федеральная палата адвокатов, 2015. – 0,5 п.л.

– Публикации в зарубежных изданиях:

1. *Surovova, K.Y.* The activities of a lawyer as a legal adviser / K.Y. Surovova // *European Journal of Law and Political Sciences*. – Vienna. – 2015. – № 3. – 0,5 п.л.
2. *Surovova, K.Y.* Advocacy as a priority form of legal aid in the area of representation in courts / K.Y. Surovova // *Nəqliyyat hüququ*. – Bakı. – 2015. – № 3. – 0,6 п.л.