

*Михайлов Филипп Николаевич, кандидат юридических наук, доцент,
заведующий кафедрой гражданского права факультета социальных и
гуманитарных наук, Государственный университет «Дубна»*

*Васильченко Андрей Леонидович, магистрант кафедры уголовного процесса
факультета социальных и гуманитарных наук, Государственный университет
«Дубна»*

ИСТОРИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ СТАТУСА АДВОКАТА В РОССИИ

Аннотация: Статья посвящена историко-правовому анализу зарождения и развития института адвокатуры в России. Особое внимание уделено принципу, способу и правилам приобретения статуса адвоката в различные эпохи развития института адвокатуры начиная с момента официального появления данного института на Руси и анализе современного правового регулирования приобретения статуса адвоката. В результате проведенного исследования была разработана рекомендация по совершенствованию действующего законодательства.

Ключевые слова: Адвокатура, адвокат, представитель, защитник, судебный процесс, присяжные, стряпчий, поручник.

Abstract: The article is devoted to the historical and legal analysis of the origin and development of the institute of advocacy in Russia. Special attention is paid to the principle, method and rules of acquiring the status of a lawyer in various epochs of the development of the institute of advocacy since the official appearance of this institution in Russia and the analysis of the modern legal regulation of acquiring the status of a lawyer. As a result of the study, a recommendation was developed to improve the current legislation.

Keywords: Legal profession, lawyer, representative, defender, trial, jury.

Адвокат (лат. *advocatus* — от *advoco* — приглашаю).

Словарь Даля: Адвокат – присяжный поверенный, правовед, берущий на себя ведение тяжб и защиту подсудимого; частный ходатай по тяжбам, стряпчий, ходок, делец [6].

На сегодняшний день, в сложном мире отношений в современном обществе, на фоне процессов связанных с глобальным развитием демократии, усилением социальных, экономических и политических гарантий и свобод гражданина, стремительном развитии рыночных отношений, всестороннем стремлении индивидуализации самих членов общества и попыток улучшения благосостояния, стихийном развитии социальных и иных групп имеющих свои интересы и взгляды, значительно возрастает и напряженность, конфликтность, как между членами общества, так и в отношениях с государством. Современное, цивилизованное общество прибегает к разрешению споров, конфликтов и устранению нарушенных прав и свобод, а также призывает к выполнению обязательств по средствам обращения в суд, поскольку данный способ является единственным легальным инструментом разрешения большинства конфликтов. Происходит развитие судебной системы, вместе с тем законы, правила, нормы становятся более сложными и приобретают массивность в толковании и применении. С этим институт адвокатуры признан обществом как неотъемлемая часть данных процессов и является важнейшим гарантом справедливости в правосудии, а также состязательности в судебном делопроизводстве.

Данное утверждение сегодня воспринимается как аксиома и не требует доказательств. Однако так было не всегда: на разных этапах развития права институт адвокатуры воспринимался по-разному [7, с. 157].

Появление и развитие института адвокатуры можно разделить на три временных отрезка:

1. Зарождение, охватывающий период с X по XV века;
2. Формирование, с конца XV по 1864 года;
3. Признание, с 1864 по 1917 года.

Истоками появления и развития судебных законов по праву признают судебные системы Древних Греции и Рима, и первое упоминание об обязанности в участии в судебном процессе обеих сторон мы встречаем в древнегреческом суде. В силу достаточной безграмотности, суд позволил допускать к участию в процессе в качестве представителя стороны, не обладающей достаточной подготовкой, специально подготовленных в области права людей способных к составлению и ведению защитных речей в суде. Этих представителей можно считать первыми прототипами адвоката, в то время их называли «Логографами».

Первым этапом, связанным с русским образом – зарождением можно считать начавшимся в 911 году. Впервые нормативно-правовое регулирование судебного представительства можно обнаружить во втором договоре князя Олега с греками (Византия) от 911 г. [3, с. 30]. Данный договор впервые содержал нормативно-правовое регулирование отношений между сторонами на территории Византии.

Спустя годы, церковные уставы русских князей, содержащие подробные правила и нормы судопроизводства были основаны на византийском Судебнике князя Константина, или как его еще называли, Закон судный людям. Данные церковные уставы в 1284 году стали основой «Пространной Правды» в последующем «Русская Правда», именно в ней впервые представлена аналогия римской пары «патрон – клиент» [4, с. 121]. А уже в договоре с новгородцами 1307 году прямо указывается на необходимость судебного представительства, цитата: «А холопа и полковника не судити твоим судьям без господаря» [5, с. 704].

В 1397 году на Руси появились первые законодательные акты, в составе которых уже официально упоминается о правах и обязанностях адвокатов, о критериях соответствия кандидата, желающего стать адвокатом. Этим годом можно отметить создание института адвокатуры в России.

Этими первыми нормативно-правовыми актами стали Псковская и Новгородская судебные грамоты.

Изучая данные судебные грамоты, приходим к выводу, что судебные представители были двух типов, таких как естественные и наемные поверенные.

К «естественным поверенным» относились в основном родственники подсудимого, не имевшие ни опыта, ни познаний в области права и судопроизводства. Но некоторые со временем, набравшись опыта, начинали оказывать подобные услуги уже за пределами семьи за вознаграждение.

«Наемные поверенные» в своем роде и являются первыми адвокатами, поскольку свою деятельность вели на профессиональном уровне, имея достаточный опыт в данной сфере, и могли оказывать услуги поверенного в судебном процессе неограниченному кругу лиц, в соответствии с правилами, установленными в судебной грамоте.

Далее, значимыми в развитии адвокатуры в России стали два свода законов, это судебники 1497 и 1550 годов.

Судебник 1497 года закрепил право стороны, участника судебного разбирательства, направлять в место себя представителя (судебного поверенного), а в судебнике 1550 года появилось разделение судебных представителей на «стряпчих» - соизмеримы современному прокурору, также они участвовали в коммерческих судах и «поручников» - подобие сегодняшнего адвоката. Этими судебниками были установлены правила замены сторон на стряпчих и поручников.

В 1649 году в законодательстве появилась ответственность судебных представителей, наказание могло доходить вплоть до уголовной ответственности с лишением свободы.

Период с момента появления и вплоть до 1864 года, года реформы в законодательстве России, особых требований к кандидату в стряпчих, поручники, поверенные, представители и прочие виды, предшествующие современному адвокату, особо не было. Человеку, считавшему, что он может и хочет заниматься представительством и защитой в суде, достаточно было заявить о себе, приветствовалось предъявление каких-либо документов об образовании, справок или грамот с занимаемых должностей в государственных

учреждениях. Суд составлял списки подобных кандидатов, из которого впоследствии выбирались под конкретное разбирательство представители.

Законом от 20 ноября 1864 года «Учреждение Судебных установлений» был образован первый институт присяжной адвокатуры. Данный институт просуществовал вплоть до 1917 года, когда был принят Декрет №1 «О суде». Данное событие полностью упразднило институт присяжных заседателей и соответственно поверенной адвокатуры.

С 1918 года хоть и была восстановлена система адвокатуры, но уже не являлась той независимой корпорацией, а принадлежала и была подконтрольна государству.

• В 1964 году появились на уровне законодательства требования к кандидатам в присяжные, такие как:

- Наличие высшего юридического образования;
- Юридический стаж (5 лет);
- Моральный ценз (образ поведения в обычной жизни, злоупотребление непристойными привычками, прим.: карты, алкоголь в общественных местах, долги по коммунальным платежам, банковские и прочие долги, судимость);
- Гендерный ценз (запрет на участие в суде женщинам в качестве представителя);
- Религиозный ценз (еврейский вопрос, доступ к судопроизводству только православным).

С 1922 по 1980 года существовала Советская адвокатура, критерии к кандидату были следующие:

- Наличие высшего юридического образования;
- Юридический стаж (2 года.) В стаж засчитывалась практика, пройденная между курсами в адвокатской или судебной системе. Студент по окончании ВУЗа мог сразу поступить, в соответствии с установленными правилами, на должность адвоката;
- Партийный ценз (обязательное членство в партии);
- Ценз вакансий (аналогия современной системы Нотариата).

С 1980 по 2002 год существовала вольная адвокатура, с сохранением советских норм, но ценз вакансий был отменен.

В современной адвокатуре, с 2002 года по сегодняшний день нормы доступа в профессию адвоката звучат следующим образом:

Часть 1 ст. 9 Федерального закона от 31.05.2002 года №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». – Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное по имеющей государственную аккредитацию образовательной программе, либо ученую степень по юридической специальности. Указанное лицо также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании в сроки, установленные настоящим Федеральным законом.

У лиц, высшее юридическое образование которых является впервые полученным высшим образованием, стаж работы по юридической специальности исчисляется не ранее чем с момента его получения [1].

24 октября 2007 года президент России Владимир Путин подписал закон о введении в России двухуровневой системы высшего образования, было введено разделение высшего образования на два уровня, бакалавриат, сроком обучения 4 года и магистратура, плюс к предыдущему 2 года, где первый уже является высшим образованием, позволяющим стать соискателем должности адвоката [2].

Цитата: «Магистратура будет готовить специалистов, способных к решению наиболее сложных задач профессиональной деятельности (инженер-атомщик, журналист-телевизионщик) и т.д. Магистров и специалистов будут готовить к научно-исследовательской деятельности и самостоятельной аналитической работе, исходя из кадровых потребностей экономики и социальной сферы».

Исходя из этого положения можно прийти к выводу, что обучение в магистратуре можно приравнять к работе в специальности связанной с необходимостью наличия высшего юридического образования.

Таким образом, на основании вышеизложенного, учитывая опыт прошлых лет, в абзаце 1 части 4 статьи 9 Федерального закона от 31.05.2002 года №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предлагается внести следующие изменения, а именно, словосочетание «*работы по*» из предложения исключить, дополнить данный абзац словосочетанием «*и иной способ приобретения требуемого навыка*», дополнить в часть 4 пункт 12 «*В качестве магистранта высшего учебного заведения юридического факультета*» и изложить в следующей редакции:

«В стаж юридической специальности, необходимой для приобретения статуса адвоката, включается работа *и иной способ приобретения требуемого навыка*:

- 1) в качестве судьи;
- 2) на требующих высшего юридического образования государственных должностях в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органах;
- 3) на требовавших высшего юридического образования должностях в существовавших до принятия действующей Конституции Российской Федерации государственных органах СССР, РСФСР и Российской Федерации, находившихся на территории Российской Федерации;
- 4) на требующих высшего юридического образования муниципальных должностях;
- 5) на требующих высшего юридического образования должностях в органах Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации;
- 6) на требующих высшего юридического образования должностях в юридических службах организаций;
- 7) на требующих высшего юридического образования должностях в научно-исследовательских учреждениях;

8) в качестве преподавателя юридических дисциплин в профессиональных образовательных организациях, образовательных организациях высшего образования и научных организациях;

9) в качестве адвоката;

10) в качестве помощника адвоката;

11) в качестве нотариуса;

12) *в качестве магистранта высшего учебного заведения юридического факультета».*

При внесении предложенных изменений и дополнений будет учтены такие факторы, как справедливость, заключающаяся в том, что бакалавру достаточно после получение диплома пройти стажировку согласно нормам, прописанным в законе об адвокатуре, после чего номинироваться на должность адвоката, магистр должен еще стажироваться после окончания ВУЗа. Так же присутствует и принцип соотношения профессионализма, магистрант в процессе обучения проводит изучение разностороннее и на основании такого рода более углубленных познаний разрабатывает, конструирует самостоятельно достаточно сложные модели в области юриспруденции, в противовес бакалавра, который в большинстве случаев, приобретает навыки с узкой направленностью.

Библиографический список:

1. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 31.07.2020) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2021) // Собрание законодательства РФ. №23. от 10.06.2002 года. Ст. 2102.

2. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ (ред. от 24.03.2021) «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. №53. от 31.12.2012 года (часть I). Ст. 7598.

3. Владимирский-Буданов М. Ф. Обзор истории русского права / М.Ф. Владимирский-Буданов. - М.: Издательский дом «Территория будущего». – 2005. – С. 30.

4. Владимирский-Буданов М. Ф. Обзор истории русского права / М.Ф. Владимирский-Буданов. - М.: Издательский дом «Территория будущего». – 2005. – С. – 121.

5. Владимирский-Буданов М. Ф. Обзор истории русского права / М.Ф. Владимирский-Буданов. - М.: Издательский дом «Территория будущего». – 2005. – С. – 704.

6. Даля В. И. Толковый словарь живого великорусского языка 1819 г. [Электронный ресурс] // <https://www.slovardalja.net/word.php?wordid=101>.

7. Мамедов Р.О. Становление института адвокатуры в дореволюционной России: историко-правовой анализ // ОБЩЕСТВО: ПОЛИТИКА, ЭКОНОМИКА, ПРАВО №3. – Краснодар: Издательский дом ХОРС – 2016. С. – 156-159.