

КОНСТИТУЦІЙНЕ ПРАВО, МУНІЦИПАЛЬНЕ ПРАВО

УДК 342.958

Н. О. Бидюк, старший преподаватель
Одесский национальный университет имени И. И. Мечникова
кафедра конституционного права и правосудия
Французский бульвар, 24/26, Одесса, 65058, Украина

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОПУСКА К АДВОКАТСКОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В УКРАИНЕ И США**

В данной статье рассматриваются требования к лицам, изъявившим желание заниматься адвокатской деятельностью в Украине в соответствии с принятым 05 июля 2012 года Законом Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» и сравнение их с требованиями, которые выдвигаются к адвокатам в США.

Ключевые слова: адвокатская деятельность, адвокатура США, адвокат в США.

Постановка проблемы. Последнее время среди специалистов и в средствах массовой информации идет активное обсуждение проблемы допуска к адвокатской деятельности в Украине адвокатов иностранных государств и требований, которые предъявляются к адвокатам Украины, после принятия Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности».

Анализ последних исследований и публикаций. Изучению правового статуса адвоката и требований, выдвигаемых для занятия адвокатской деятельностью в США посвящены работы таких ученых как: Барщевский М. Ю., Буробин В. Н., Варфоломеева Т. В., Смоленский М. Б., Михеенко М. М. Однако по причине того, что в США каждый штат выдвигает свои требования к будущим адвокатам и внедряет различные «пилотные проекты» относительно допуска к адвокатской профессии, неправильным будет говорить об универсальности требований, предъявляемых к кандидатам в адвокаты в США.

Цель статьи. С целью определения достаточности и обоснованности требований, выдвигаемых к адвокатам Украины предлагается сравнить требования к адвокатам в США, в которых сложная правовая система и традиционно высокая роль правового регулирования жизни общества предопределяют особое место профессии адвоката по сравнению с другими профессиональными группами.

Изложение основного материала. Юристы занимают многие ключевые посты в экономике и государственно-политическом механизме США [1]. Следующие данные свидетельствуют о социально-политической роли обладателей диплома юриста в США: из сорока двух президентов США двадцать пять были юристами; в частности, адвокатами по профессии были А. Линкольн, Ф. Рузвельт, Г. Трумэн, Р. Никсон, Б. Клинтон. Две трети сенаторов и почти половина членов палаты представителей конгресса США – юристы. Обладателями диплома юриста являются половина губернаторов штатов и 40% дипломатов. Около 45% лиц, занимавших с 60-х годов высшие посты в правительстве, были юристами, более 25% государственного аппарата составляют бывшие адвокаты [2]. В США работает около 60% от общего числа юристов всего мира [3].

Процесс становления Украины как правового государства и внедрение принципа верховенства права определяет необходимость формирования высокой правовой культуры в обществе, которая невозможна без существования качественной и своевременной правовой помощи, предоставление которой осуществляется независимой и развитой адвокатурой.

Сегодня роль адвоката не может быть преувеличена. Адвокат защищает закон от произвола и поэтому деятельность адвоката отвечает как интересам отдельного гражданина, или учреждения, так и общественно-правовым интересам государства и общества.

Адвокат – это юридический советник, защитник, источник правовых знаний, медиатор в споре и, в идеале, пример профессионализма и профессиональной этики.

В соответствии с Законом Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», который был принят 05 июля 2012 года адвокатом может быть физическое лицо, которое имеет высшее юридическое образование, владеет государственным языком, имеет стаж работы в отрасли права не менее двух лет, сдавшее квалификационный экзамен, прошло стажировку (кроме случаев, установленных законом), приняло присягу адвоката Украины и получило свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью [4, ст. 6]. Адвокат же иностранного государства, который намерен осуществлять адвокатскую деятельность на территории Украины, обращается в квалификационно-дисциплинарную комиссию адвокатуры по месту жительства или пребывания в Украине с заявлением о включении в Единый реестр адвокатов Украины. К заявлению прилагаются документы, подтверждающие право такого адвоката на занятие адвокатской деятельностью в соответствующем иностранном государстве. Перечень таких документов утверждается Советом адвокатов Украины [4, ст. 59].

Одним из самых популярных и престижных видов деятельности юриста в США является работа адвоката, однако для того чтобы стать адвокатом в США, необходимо пройти несколько длительных и дорогостоящих этапов, которые занимают в общей сложности около 7–8 лет [5].

Этап первый – это получение высшего образования. Большинство юридических школ в США требуют от будущего студента наличие образования степени бакалавра (4-летнее высшее образование) и соответствующую профессиональную подготовку. Интересно заметить, что профессия, на которую вы учились в колледже, не имеет большого значения, именно поэтому в юридических школах можно встретить бывших бухгалтеров, финансистов, химиков, и даже дизайнеров. Вступительных экзаменов в юридический вуз нет, их заменяет «тест на способность к обучению в юридической школе», высылаемый по почте абитуриенту. Учитываются также оценки абитуриента, полученные им при обучении в колледже. Конкурс для поступления в юридические вузы достаточно высок – около 130 тысяч человек примерно на 40 тысяч мест; конкурс в элитарные вузы – до 40 человек на место [2]. Юридическое образование вещь дорогостоящая в США. В среднем цена обучения в колледже достигает 10-15 тысяч долларов в год, а в юридической школе доходит и до 20 тысяч долларов в год [6, 16].

Этап второй – окончание юридической школы, получение диплома доктора юридического права. Чтобы поступить в юридическую школу, кроме 4-летнего высшего образования необходимо также сдать вступительный экзамен LSAT (Law School Admission Test). Этот тест состоит из пяти 35-минутных частей (все вопросы – с выбором ответа). Результат теста обычно находится в интервале от 120 от 180 баллов. В конце теста дается получасовое письменное задание, оценка которого не входит в общий результат теста, но это задание отсылается в школы, куда студент направил заявки. Тест LSAT обычно проводится два раза в год. При рассмотрении документов кандидатов в юридическую школу приемная комиссия принимает во внимание не только результаты LSAT, но также и оценки, которые студент получил за время учебы в колледже. И, наконец, «персональный рассказ», или Personal Statement – сочинение на 3–5 страниц, где студент рассказывает, почему он решил стать адвокатом, или о каком-либо событии в мире юриспруденции. В таком сочинении будущий адвокат должен продемонстрировать свои письменные и аналитические способности. Чтобы окончить юридическую школу и претендовать на получение адвокатской лицензии, необходимо учиться 3 года на дневном отделении или 3,5–4 года на вечернем. Для получения диплома необходи-

мо пройти 86 кредитных часов, обязательными из которых являются часы по специальностям «криминальное право», «конституционное право», «анализ», «контракты», «профессиональные обязанности» и много других общих курсов. На второй год обучения студент имеет право выбирать курсы, которые ему интересны в соответствии с направлением будущей профессии. Причем выбирать направление практики адвокат не обязан, вплоть до самого окончания обучения, так как лицензия адвоката позволяет практиковать в определенном штате/юрисдикции, а не в определенном направлении – например, иммиграция или семейное право. Эта особенность профессии позволяет менять направление практики фактически в любой момент профессиональной карьеры адвоката без каких-либо дополнительных экзаменов или тестов.

Этап третий – получение лицензии практикующего адвоката. Студент, получивший диплом доктора юридического права, не сможет практиковать как адвокат, пока не будет допущен и не сдаст *bar examination* в том штате, где он хочет практиковать. Следует отметить, что степень доктора наук в западных странах приблизительно приравнивается к степени кандидата наук в Украине. Кроме того, в пяти штатах, в том числе в штатах Нью-Йорк и Калифорния наличие докторской степени не требуется. Штат Калифорния отличается от других штатов лояльностью своих норм относительно требований к лицам, изъявившим желание заниматься адвокатской деятельностью. Это единственный штат, в котором разрешена заочная форма юридического образования, а также, степень бакалавра не является необходимым условием ни для допуска кандидата к сдаче экзамена, ни для получения степени доктора юридических наук. Однако в этом штате очень сложным является сам экзамен на получение права допуска к адвокатской практике [7, 919].

Принципы и условия допуска к адвокатской практике устанавливаются обычно Верховным судом штата, однако вопрос о самом допуске решается специальной комиссией по допуску в адвокатуру, формируемой ассоциацией адвокатов штата. Комиссия решает этот вопрос на основе изучения моральных качеств кандидата и результатов устраиваемого ею экзамена. В каждом штате есть своя организация адвокатов, которая проводит экзамен на право стать практикующим юристом с соответствующей лицензией (*bar examination*). Этот экзамен проводится в течение 4 дней. В первый день – четырехчасовой тест по этике (вопросы с выбором ответов). Во второй день – тест на знание законов, общих для всех штатов США. Он также содержит вопросы с выбором ответов, причем эти вопросы часто звучат обманчиво. Два последних дня посвящены 15 разделам материального права, при этом основное внимание уделяется законам того штата, где проводится экзамен. Вопросы открытые, на написание небольших сочинений для ответов на них дается по 8 часов каждый день. Результаты экзамена публикуются в открытой печати. Для сдачи экзаменов на получение лицензии необходимо предоставить диплом, характеристику от декана учебного заведения, заполнить обширную анкету, сдать отпечатки пальцев, сообщить о всех совершенных правонарушениях (не только о преступлениях, но даже о случаях ДТП), представить перечень всех долгов, пройти собеседование с «кандидатской комиссией». Для ведения дел в федеральных судах необходимо разрешение, которое выдается автоматически лицам, допущенным к адвокатской практике в штате. Но следует отметить, что, если адвокат решает перенести свою практику в другой штат, ему будет необходимо заново сдать *bar examination* в этом штате.

В качестве исключения, совсем недавно в некоторых штатах была внедрена система так называемого «привилегированного диплома», согласно которой выпускникам определённых юридических учебных заведений было предоставлено право практиковать сразу после выпуска, без сдачи специального экзамена. На сегодняшний день только в штате Висконсин действует правило «привилегированного диплома» [7, 918].

В США нет нормативно-правового акта, который закреплял бы права адвоката в судопроизводстве. Статус защитника вытекает из обычая, прецедентного права, норм

Список литературы

1. Власихин В. А. Юридическая профессия и юридическое образование в США [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://law.edu.ru/doc/document.asp?docID=1139508>
2. Адвокатура США [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://advokatetika.ru/articles/advokatura/advokatura231341.htm>
3. Адвокатура США [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://advokatura-uf.com/2011/02/advokatura-ssha>
4. Про адвокатуру та адвокатську діяльність : Закон України від 05 липня 2012 року № 5076-VI // Уряд. кур'єр. – 2012. – № 159.
5. Фельдман Г. Путь в адвокатуру: США [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://pro-zakon.com/node/1049>
6. Барщевский М. Ю. Бизнес-адвокатура в США и Германии : учеб. пособие / М. Ю. Барщевский. – М. : Белые альфы, 1995. – 64 с.
7. Фурса С. Я. Адвокатура Украины : у 2 кн. / С. Я. Фурса. – К., 2007. – Кн. 1. – 940 с.
8. Буробин В. Н. Адвокатская деятельность / В. Н. Буробин. – 2-е изд., перераб. и доп. – М., 2003. – 624 с.
9. Смоленский М. Б. Адвокатская деятельность и адвокатура Российской Федерации / М. Б. Смоленский. – 3-е изд., испр. и доп. – Ростов на/Д : Феникс, 2004. – 256 с.

Статья поступила 11.12.2014 г.

М. О. Бідюк, старший викладач
Одеський національний університет імені І. І. Мечникова
кафедра конституційного права та правосуддя
Французький бульвар, 24/26, Одеса, 65058, Україна

ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ДОПУСКУ ДО АДВОКАТСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ В УКРАЇНІ ТА США

Резюме

Стаття присвячена вивченню вимог, що ставляться до осіб, що виявили намір займатися адвокатською діяльністю, а також можливості допуску до адвокатської діяльності адвокатів іноземних держав у США та в Україні.

Ключові слова: адвокатська діяльність, адвокатура США, адвокат в США.

M. O. Bidiuk, Senior Lecturer
Odessa I. I. Mechnikov National University
the Department of Constitutional Law and Justice
Frantsuzskiy Boulevard, 24/26, Odessa, 65058, Ukraine

LEGAL REGULATION OF ADMISSION TO THE ADVOCACY IN UKRAINE AND THE USA

Summary

The article researches the requirements for all the individuals who resolved to be engaged in advocacy, as well as the eligibility for admission to advocacy for the attorneys of foreign countries in the USA and Ukraine.

Key words: advocacy, advocacy of the USA, attorney in the USA.