

К ВОПРОСУ О ДЕОНТОЛОГИИ АДВОКАТА

Каждая профессия создает свою деонтологию. Юридическая деонтология связана с развитием права, появлением особого института социальной власти — государства. Возникновение представлений о том, какой должна быть юридическая деятельность, относится к временам Древнего Рима и связано с именами классиков юриспруденции: Гай, Ульпиан, Модестин, Павел и Папиниан. По мере усложнения социальной жизни, развития нравственности, этической культуры и с течением времени, юридическая практика изменяется, расширяется ее содержание, появляются новые формы и средства осуществления. Деонтологические требования предъявлялись еще к выпускникам юридических факультетов университетов дореволюционной России и Украины [1, 16]. Современный подход к понятию юридической деонтологии отражен в научных работах О. В. Шмоткина [2, 4], С. Д. Гусарева и О. Д. Тихомирова [3, 14], а также С. С. Слывки [4, 6]. В настоящее время выпускники юридических факультетов университетов и юридических вузов идут на службу в правоохранительные органы и в органы юстиции, а многие выпускники избирают для себя “свободную профессию” адвоката.

Адвокатура — это специально уполномоченный негосударственный правозащитный институт. Это сложная организация по сути своих заданий, форм адвокатских объединений, по особенностям правового и этического регулирования. Адвокатура, как юридический институт, это феномен, и не только правовой, а и социальный, политический, культурный [5, 1]. Адвокаты призваны оказывать юридическую помощь физическим и юридическим лицам, консультировать по правовым проблемам, составлять жалобы, справки и другие документы правового характера, представлять в общем суде, хозяйственном суде и других государственных органах по гражданским и административным делам, участвовать в производстве дознания, досудебного следствия и в рассмотрении уголовных дел в судах [1, 118].

* Кандидат юридических наук, доцент кафедры административного и предпринимательского права ОНУ им. И. И. Мечникова.

Вопросы профессиональной чести, достоинства и этики адвоката всегда будут предметом пристального внимания, обсуждения и оценки, как со стороны научных и практических работников, так и со стороны клиентов. Правовой режим профессионального общения адвоката — это особые правовые, нравственные и доверительно-психологические отношения (находящиеся во взаимосвязи) между: адвокатом и клиентом; адвокатом и коллегами; адвокатом и следователем (прокурором, судьей). Принцип сохранения адвокатской тайны установлен законом в интересах осуществления правосудия, защиты доверительного характера отношений между адвокатом и его клиентом, укрепления авторитета и престижа адвокатуры.

Однако интересы клиента не всегда совпадают с интересами правосудия. Нередки случаи когда подсудимый (доверитель) полагает более выгодным для себя говорить суду неправду, не желая оглашать те или иные обстоятельства своей деятельности, работы или личной жизни. Какие средства, методы или приемы защиты в таком случае должен избрать адвокат вопреки своей убежденности в неправомерности (неконструктивности) позиции такого клиента? Как избежать столкновения между идеей служения интересам правосудия и идеей служения интересам подсудимого в уголовном — и доверителя в гражданском процессе? Как желания клиента сочетать с интересами ведения защиты [6, 9]?

Ответы на эти вопросы, на мой взгляд, следует искать в тексте действующих редакций УПК Украины (1960 года) [7], ГПК Украины (1963 года) [8], Законе Украины “Об адвокатуре” от 19 декабря 1992 года [9] и Правилах адвокатской этики, одобренных Высшей квалификационной комиссией адвокатуры при Кабинете министров Украины 1 октября 1999 года, протокол от 1-2 октября 1999 года №6/VI [10].

Само понятие адвокатской тайны дано в ст. 9 Закона Украины “Об адвокатуре”. В целом это — сведения, полученные адвокатом в процессе профессиональной деятельности в рамках своих отношений с клиентом по оказанию последнему юридической помощи, в том числе и сам факт обращения клиента к адвокату [11, 253]. Выполняя свои служебные обязанности, адвокат должен сохранять профессиональную тайну. Недопустимым является разглашение им сведений, составляющих предмет адвокатской тайны, что карается законом [12, 121].

Так, в статье 7 части 2 Закона Украины “Об адвокатуре” прямо

указано, что адвокат не имеет права принять поручение о предоставлении юридической помощи в случаях, когда он по данному делу оказывает или раньше оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, которое обратилось с просьбой о ведении дела, или участвовал в качестве следователя, лица, которое осуществляло дознание, прокурора, общественного обвинителя, судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, свидетеля, переводчика, понятого, а также когда в расследовании или рассмотрении дела участвует должностное лицо, с которым адвокат пребывает в родственных отношениях.

Статья 9 этого же Закона обязывает адвоката хранить адвокатскую тайну. К предмету адвокатской тайны относятся вопросы, с которыми гражданин или юридическое лицо обращались к адвокату, суть консультаций, советов, разъяснений и других сведений, полученных адвокатом при осуществлении своих профессиональных обязанностей. В части 3 этой статьи содержится прямой запрет адвокату, помощнику адвоката, должностным лицам адвокатских объединений разглашать сведения, которые составляют предмет адвокатской тайны, и использовать их в своих интересах или интересах третьих лиц.

Согласно ст. 16 Закона Украины “Об адвокатуре”, за нарушение требований этого закона, других актов законодательства Украины, которые регулируют деятельность адвокатуры, Присяги адвоката Украины, — решением дисциплинарной палаты квалификационно-дисциплинарной комиссии к адвокату могут быть применены такие дисциплинарные взыскания:

- предупреждение;
- приостановление действия свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью на срок до одного года;*
- аннулирование свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью.

Решение о наложении дисциплинарного взыскания может быть обжаловано в Высшую квалификационную комиссию адвокатуры или в судебном порядке.

Вопрос о дисциплинарной ответственности адвоката — члена адвокатского объединения регулируется также уставом соответствующего объединения.

При осуществлении своих профессиональных обязанностей ад-

вокат обязан: действовать в соответствии с требованиями закона, использовать только предусмотренные им средства защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц и другие, которые не противоречат закону. Адвокат не вправе использовать свои полномочия во вред лицу, интересы которого он представляет, а также отказаться от принятой на себя защиты. Использовать данные, полученные адвокатом в связи с его профессиональной деятельностью, можно только для защиты клиента.

Если подозреваемый, обвиняемый, подсудимый признает свою вину в совершении преступления, адвокат, при наличии оснований для этого, должен отстаивать перед судом, следователем, прокурором его невиновность. При этом он обязан согласовать свою позицию с подзащитным, поскольку коллизия между позициями адвоката и подзащитного является неприемлемой. Адвокат не может признавать доказанной вину своего подзащитного, если последний её не признает.

Адвокат не вправе принять поручение о предоставлении юридической помощи, если он предоставлял или оказывает такую помощь по этому или другому, связанному с этим делу, лицам с противоположными интересами, что может повредить лицу, которое обратилось за юридической помощью.

Согласно требованиям ст. 61 УПК Украины, при наличии перечисленных обстоятельств адвокат должен отказаться от обязанностей защитника. На этих основаниях он может быть отстранен от участия в деле следователем, прокурором или судом. Решение об этом оформляется мотивированным постановлением органа, которому это стало известно. Постановление может быть обжаловано как защитником, так и подзащитным соответствующему прокурору или суду.

Следует отметить, что адвокат не может выступать как защитник и представлять интересы нескольких лиц, если эти интересы не совпадают или существенно отличаются.

Если уголовно-процессуальным законодательством предусмотрен отвод защитника, то ГПК Украины он подробно не урегулирован. Однако из содержания п. 3 ст. 116 ГПК Украины вытекает, что адвокаты не могут быть представителями в суде, если они приняли поручение с нарушением правил, установленных законодательством. То есть, можно сделать вывод, что с принятием Закона Украины “Об адвокатуре” (ст. 7) устранена вышеуказанная неполнота в этой части. Однако это следует более конкретно отразить на законодательном

уровне. Предлагаю внести изменения соответствующего содержания в редакцию ст. 116 ГПК Украины, то есть сделать в статье конкретную ссылку на нарушение Закона Украины “Об адвокатуре” вместо нарушения правил, установленных законодательством.

Из содержания Правил адвокатской этики следуют следующие нормы и принципы адвокатской деятельности:

– с целью соблюдения принципа независимости в своей профессиональной деятельности адвокат обязан противостоять любым попыткам посягательств на его независимость, быть мужественным и принципиальным в выполнении своих профессиональных обязанностей, отстаивании профессиональных прав и их эффективном использовании в интересах клиентов (ч. 2 ст. 5);

– адвокат обязан не допускать в своей профессиональной деятельности компромиссов, которые умалили бы его независимость, с целью угодить суду, другим государственным органам, третьим лицам или клиенту, если такие компромиссы расходятся с законными интересами клиента и препятствуют надлежащему предоставлению ему правовой помощи (ч. 3 ст. 5);

– адвокат не имеет права в своей профессиональной деятельности прибегать к средствам и методам, которые противоречат действующему законодательству или Правилам адвокатской этики (ч. 3 ст. 6);

– в границах соблюдения принципа законности адвокат обязан в своей профессиональной деятельности исходить из преимущества интересов клиента перед своими собственными интересами, интересами коллег, партнеров, сотрудников, интересами законных представителей клиентов или их опекунов, попечителей и других лиц, а также любыми другими рассуждениями (ч. 1 ст. 7);

– соблюдение принципа конфиденциальности является необходимым и наиважнейшей предпосылкой доверительных отношений между адвокатом и клиентом, без которых является невозможным должное предоставление правовой помощи. Поэтому сохранение конфиденциальности любой информации, полученной адвокатом от клиента, а также о клиенте (в частности, о его личности) или других лиц в процессе осуществления адвокатской деятельности, является правом адвоката в отношении со всеми субъектами права, которые могут требовать разглашения такой информации, и долгом относительно клиента и тех лиц, кого эта информация касается (ч. 1 ст. 9);

– разглашение сведений, которые составляют адвокатскую тайну, запрещено при любых обстоятельствах, включая незаконные по-

пытки органов дознания, предварительного следствия и суда допросить адвоката об обстоятельствах, которые составляют адвокатскую тайну (ч. 6 ст. 9).

Государство заинтересовано в охране признаваемых им прав. Защита адвокатом охраняемых законом требований доверителя в гражданском процессе или защита интересов подсудимого в уголовном процессе есть лишь средство служения общественным интересам и осуществления публично-правовых функций.

Адвокат должен как в своей профессиональной деятельности, так и в частной жизни быть честным и порядочным. Нельзя адвокату прибегать к обману, шантажу, подкупу, использованию тяжелых материальных или личных обстоятельств других лиц или других противозаконных средств для достижения своих профессиональных или личных целей. Он должен уважать права, законные интересы, честь, достоинство и репутацию и чувства лиц, с которыми он общается в различных ситуациях.

Всей своей деятельностью адвокат должен утверждать уважение к адвокатской профессии, ее сущности и общественному назначению, а также содействовать сохранению и повышению ее престижа.

Література

1. Скакун О. Ф. Юридическая деонтология. Учебник для вузов. — Х.: Эспада, 2002. — С. 16, 118.
2. Шмоткін О. В. Юридична деонтологія. — К.: МНТУ, 1995. — С. 4.
3. Гусарев С. Д., Тихомиров О. Д. Юридична деонтологія. — К.: Віра-Р, 1999. — С. 14.
4. Сливка С. С. Юридична деонтологія. — Львів, 1996. — С. 6
5. А. Святоцький. Високо достойні адвокати! // Адвокат. — 2003. — №1. — С. 1.
6. Ривлин Э. Мысли о профессии // Адвокат. — 2002. — №10. — С. 9.
7. Уголовно-процессуальный кодекс Украины от 28 декабря 1960 года // Ведомости Верховной Рады Украины. — 1961. — № 2. — Ст. 14.
8. Гражданско-процессуальный кодекс Украины от 18 июля 1963 года // Ведомости Верховной Рады Украины. — 1963. — № 30. — Ст. 464.
9. Закон Украины “Об адвокатуре”. // Ведомости Верховной Рады Украины. — 1993. — № 9. — Ст. 62.
10. Правила адвокатской этики. — К., 1999. — 44 с.
11. Миколенко А. И., Миколенко А. Н. Законы Украины “О прокуратуре”, “О милиции”, “Об адвокатуре”: Коментарии. — Х.: Одиссей, 2002. — С. 253.
12. Сливка С. С. Юридична деонтологія: Підручник для вищих навчальних закладів. — К.: Атіка, 2001. — С. 121.