

АДВОКАТУРА ТА ПРОКУРАТУРА

УДК 347.97

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

ОРГАНИЗАЦИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТУРЫ В ИСПАНИИ

В данной статье рассматриваются требования к лицам, изъявившим желание заниматься адвокатской деятельностью в Испании, организационные формы деятельности адвокатуры в Испании, правовой статус и ответственность адвокатов в Испании.

Ключевые слова: адвокатура Испании, адвокат в Испании.

Постановка проблемы. Стратегией реформирования судостроительства, судопроизводства и смежных правовых институтов на 2015–2020 гг. предусмотрена необходимость комплексного построения институциональных возможностей адвокатуры Украины, гармонизация законодательства, которое регулирует деятельность этого правозащитного института, к европейским стандартам. При таких условиях исследование организации деятельности и основных положений деятельности адвокатуры в разных европейских странах, в том числе странах, членах ЕС, является актуальным именно в контексте соответствия национального законодательства европейским стандартам.

Анализ последних исследований и публикаций. Проблемам организации и деятельности института адвокатуры, в том числе в зарубежных странах, посвящены научные труды таких отечественных и зарубежных ученых, как: А. Д. Святоцкий, А. В. Богма, О. С. Деханов, Г. С. Титикало, Ю. Е. Полянский, И. И. Бригадин, В. Г. Дюкина, М. Кику, Бланкенбург, Ф. Рейган, но отдельной работы, которая была бы посвящена исследованию общих вопросов и организации деятельности адвокатуры в Испании, на это время не написано, поэтому тема исследования является актуальной.

Целью статьи является исследование общих вопросов и организации деятельности адвокатуры в королевстве Испании [1]. С целью определения достаточности и обоснованности требований, выдвигаемых к адвокатам Украины предлагается сравнить требования к адвокатам в Испании.

Изложение основного материала. Согласно ч. 2 статьи 24 Конституции Испании каждый имеет право на защиту и содействие адвоката. Данная конституционная норма подчеркивает важнейшую роль адвоката в процессе осуществления и защиты законных прав и интересов граждан, тем самым придавая особое значение адвокатской профессии в Испании.

До ноября 2011 года испанские студенты, получившие высшее юридическое образование, автоматически имели право на вступление в местную коллегия адвокатов без каких-либо дополнительных требований к квалификации или сдачи экзаменов. Данное положение изменилось с 1 ноября 2011 года со вступлением в силу Органического закона «О доступе к профессии адвоката». Указанный закон был принят 30 октября 2006 года. Однако он предусматривал пятилетний переходный период перед его вступлением, чтобы студенты, которые уже приступили к обучению по юридической специальности, могли воспользоваться возможностью получить статус адвоката по «старым» требованиям.

Условия для получения статуса ужесточились в связи с относительно высоким числом действующих адвокатов.

Для сравнения, по данным реестра действующих адвокатов в г. Одессе с населением немного более одного миллиона человек приходится 2500 действующих адвокатов [2], в то время как в Барселоне и ее пригородах с населением чуть более 5 миллионов приходится 16 454 действующих адвокатов [3].

Новый порядок получения статуса адвоката установлен Королевским декретом от 16 июня 2011 г., который был принят во исполнение положений органического закона 2006 г.

В соответствии с новой процедурой выпускники юридических факультетов обязаны пройти необходимую практику и сдать государственный экзамен для получения статуса адвоката. В целом, согласно статье 17 Королевского декрета 2011 года, для соискателей предъявляются следующие требования:

а) наличие высшего образования (Licenciado en Derecho, Graduado en Derecho или равноценная степень);

б) прохождение двухлетней подготовительной практики, в течение которой обучающийся не может получать заработную плату, однако ему может быть предоставлена стипендия юридической фирмы;

в) сдача государственного экзамена.

В Испании лишь юристы, обладающие статусом адвоката, имеют право осуществлять защиту в рамках уголовного судопроизводства и представительство в рамках гражданского.

Важную роль в процессе правового регулирования деятельности адвокатов в Испании играет право Европейского Союза. В частности, коммунитарные нормы регулируют вопросы, связанные с доступом на испанский рынок юридических услуг иностранных специалистов из стран – членов ЕС. Главным правовым инструментом в данной сфере выступает Директива 98/5/ЕС 1998 года. Испания имплементировала указанную коммунитарную Директиву посредством принятия Королевского декрета 936/2001 от 3 августа 2001 года.

Директива предусмотрела возможность осуществления адвокатской деятельности для граждан ЕС, Европейской экономической зоны и Швейцарии во всех государствах-участниках при соблюдении соответствующих национальных квалификационных требований. Граждане, которые хотят заниматься адвокатской профессией на постоянной основе в Испании, должны быть зарегистрированы в соответствующей территориальной коллегии адвокатов, в пределах территориальной сферы деятельности которой они имеют постоянное место жительства. После трех лет практики в Испании они имеют право на переквалификацию и получение статуса испанского Abogado.

Испанский адвокат, который выполняет свои обязанности в альтруистической форме, называется «abogado pro bono» или «Ad honorem». Юрист, который защищает граждан, не имеющих финансовых ресурсов, называется «abogado de oficio» или «abogado de turno» [4].

Не каждый испанский адвокат имеет право выступать от лица государства и оказывать бесплатные услуги. Для этого адвокат должен иметь опыт ведения гражданских дел (не менее 3 лет) и уголовных дел (не менее 5 лет) [5].

Все адвокаты объединены в Генеральный совет адвокатов Испании, представляющий адвокатскую профессию на национальном уровне. Также в стране функционируют 83 местные коллегии адвокатов (Colegios de Abogados) [6].

История Генерального совета адвокатов Испании начинается с 1942 года, когда тогдашний декан Коллегии адвокатов Сарагосы Эмилио Лагуна Азорин направил сообщение всем членам Коллегии адвокатов Мадрида, в котором он подвел итоги работы испанских адвокатов. В том же году это послание было разослано всем коллегиям Испании. С этого началось обсуждение возможности создания единой общенациональной структуры, которая позволила бы скоординировать действия местных коллегий, придать большее значение профессии адвоката, участвовать представителям юридической профессии страны в законодательном процессе, защитить права адвокатов, предоставить пенсии вдовам и сиротам адвокатов.

Создание единой структуры было одобрено Министерством юстиции Испании. 19 июня 1943 года был создан Генеральный совет ассоциаций адвокатов Испании, впоследствии переименованный в Генеральный совет адвокатов Испании, действующий и поныне.

Генеральный совет адвокатов утверждает уставы каждой ассоциации адвокатов, а также общенациональные правила, регулирующие отдельные аспекты профессии. Регистрация в местной коллегии адвокатов является обязательным условием для того, чтобы лицо имело возможность заниматься практической деятельностью в качестве адвоката на территории всей Испании.

На веб-странице Главного Совета Адвокатуры Испании (Consejo General de Abogacía Española) размещены данные реестра адвокатов (censo de letrados) с указанием является ли их статус действующим (ejercente) или нет (no ejercente).

83 местные коллегии адвокатов сгруппированы в 10 региональных адвокатских ассоциаций (Consejos Autonómicos de Colegios de Abogados), объединённых по территориальному принципу. Например, ассоциация адвокатов Каталонии объединяет в себе 15 местных коллегий адвокатов Каталонии [7].

Общим Генеральным Уставом испанской Адвокатуры предусмотрено, что практикующий адвокат, включенный в любую адвокатскую Коллегию может вести свою профессиональную деятельность в свободной форме на территории всей страны, а также в остальных государствах, членах Европейского Союза и других странах, в соответствии с действующим законодательством последних.

Каждая местная коллегия адвокатов имеет свою дисциплинарную комиссию. Решение последней может быть обжаловано в Генеральный совет адвокатуры. Функциями дисциплинарных комиссий являются:

- а) обеспечение соблюдения членами коллегий правил адвокатской этики и практики;
- б) проведение расследований нарушений этих правил в пределах их компетенции;
- в) принятие решений по жалобам на адвокатов, которые нарушили правила профессионального поведения и этики;
- г) производство по всем вопросам дисциплинарной юрисдикции.

Комиссия может применить к адвокатам следующие меры ответственности:

- а) вынести выговор;
- б) назначить штраф;
- в) временно отстранить адвоката от выполнения профессиональных обязанностей или полностью лишить адвокатского статуса.

Дисциплинарного трибунала, который действовал бы независимо от коллегий адвокатов, в Испании не существует.

В соответствии со ст. 403 Уголовного Кодекса Испании предусматривается уголовная ответственность за осуществление профессиональной деятельности (в том числе юридической) без соответствующего документа об образовании, выданного или подтвержденного в Испании. Гражданская ответственность адвокатов застрахована профессиональными коллегиями. Так, например, в Коллегии г. Мадрида страховое покрытие составляет 300000 евро [8].

В испанском законодательстве, в отличие от украинского, законом не регулируется форма адвокатских образований. На практике же, можно увидеть объявления от despacho de abogado, bufete, estudio jurídico и т.д.

Лишь по наименованию невозможно определить – это адвокат-индивидуальный предприниматель или коллективное адвокатское образование. Однако, стоит отметить, что 88 % адвокатов Барселонской Коллегии Адвокатов работают в рамках коллективных адвокатских образований (bufetes, despachos и т.д.) и лишь 1 % предоставляет услуги клиентам как частные предприниматели [3].

Адвокат в Испании обязан хранить профессиональную тайну. Это означает, что адвокат не может разглашать факты или раскрывать содержание документов, переданных ему клиентом. Адвокатская тайна – это не право адвоката, а основное право подсудимого, которое заключается в неразглашении того, о чем обвиняемый имеет право молчать [9].

В соответствии со ст. 542.3 Органического закона 1985 г.: «Адвокаты должны будут хранить тайну всех дел или новостей, о которых они узнают в процессе осуществления своей профессиональной деятельности, не будучи обязанными давать показания о них».

В статье 437.2 Органического испанского закона о судебной власти написано: «адвокаты должны хранить в тайне все факты или новости, которые стали известны им с помощью любых форм их профессиональной деятельности. Также они не могут быть принуждены к даче показаний о полученной информации».

Из этого следует, что адвокат в Испании не может обнаружить факты и сведения своего клиента, полученные во время осуществления своей профессиональной деятельности, а также, профессионал не может быть принужден к даче показаний по данным сведениям.

Сохранение адвокатской тайны рассматривается как бессрочное обязательство [9], которое распространяется на всех адвокатов, органы адвокатского сообщества и их персонал, даже если адвокаты и их персонал прекратили профессиональную или трудовую связь с ними. Это относится ко всем фактам, документам или обстоятельствам, которые стали им известны в отношении тех, кто обращался в адвокатский кабинет за квалифицированной помощью.

В Испании не допускается конфликт интересов клиента. Адвокату запрещается представлять двух или более клиентов, чьи интересы противоречат друг другу, либо когда интересы двух и более клиентов могут стать причиной возникновения конфликта, либо если адвокат имеет личную заинтересованность в деле или соглашении. Соблюдать это правило также должны и сотрудники адвоката. Когда назревает конфликт интересов, адвокат должен немедленно приостановить свое участие в деле, сообщить всем заинтересованным сторонам об имеющемся конфликте. Дальнейшее представительство интересов этих клиентов адвокату запрещено, однако он всё же может оказывать свои функции в тех рамках, которые позволяют этого конфликта избежать.

Адвокаты являются независимыми, не допускается внешний контроль, влияние, давление на процесс выполнения профессиональных обязанностей. Как провозглашено в Этическом кодексе, в правовом государстве интеллектуальная и нравственная независимость адвоката является столь же существенным условием, как и независимость суда; независимость, которую адвокат должен сохранять постоянно, предоставляет гарантию того, что интересы клиента защищаются объективно.

Адвокат должен воздерживаться от участия в делах, в которых супруги или родственники являются членами судебного органа. Каждая местная ассоциация адвокатов имеет свою дисциплинарную коллегия, обеспечивает соблюдение правил адвокатской этики и практики, расследует нарушения этих правил и принимает соответствующие решения [9].

Выводы. Таким образом, испанский адвокат, взявший на себя дело, которое велось другим профессионалом, должен оповестить последнего, и выстроить надежную защиту своему клиенту. Также не будет лишним разграничить обязанности и ответственность между двумя адвокатами.

Этический кодекс, принятый Генеральным Советом испанской Адвокатуры, в статье 9.1 закрепляет, что: «адвокат не может взять на себя профессиональное управление по делу, которым занимается его коллега, без предварительного предупреждения последнего в письменной форме или получения от него разрешения, в любом случае, новый адвокат должен получить всю необходимую информацию для продолжения дела в интересах правовой безопасности, хорошей профессиональной деятельности, гармоничного перехода защиты клиента и разграничений ответственности между заменившим и заменяемым специалистами».

Список литературы

1. Руденко М. В. Організаційні форми адвокатської діяльності у країнах Європи (Німеччина, Швеція, Австрія) / М. В. Руденко // Форум права. – 2016. – № 2. – С. 168–174 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://nbuv.gov.ua/jpdf/FP_index.htm_2016_2_27.pdf.
2. Бронз Й. Количество адвокатов в Одессе за четверть века увеличилось в 10 раз [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://viknaodessa.od.ua/news/?news=126698>.
3. Тюхай Н. Как выбрать адвоката в Испании? [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2013/8/20/kak_vybrat_advokata_v_isspanii_chast_pervaya.
4. Адвокат в Испании [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.abcspain.ru/advokat-v-isspanii/>.



5. Шевичева Е. Бесплатный адвокат в Испании: миф или реальность. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://catalunya.ru/tutorials/article/2947-besplatnyj-advokat-v-ispanii-mif-ili-realnost/>.
6. Consejo General de la Abogacía Española. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.abogacia.es>.
7. Consell de Col·legis d'Avocats de Catalunya [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.cicac.cat>.
8. Адвокаты в Испании [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://pravospain.com/2016/11/25/адвокаты-в-испани>.
9. Ильин К. Адвокатская тайна и отмыwanie денег в испанском законодательстве // Адвокатская практика. – 2009. – № 2. – С. 38–40.
10. Деханов С.А. Организация адвокатуры и профессиональная этика адвокатов в Западной Европе. – М.: Юрлитинформ, 2012. – С. 180.

Статья поступила 17.03.2017 г.

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

ОРГАНІЗАЦІЯ ДІЯЛЬНОСТІ АДВОКАТУРИ В ІСПАНІЇ

Резюме

У даній статті розглядаються вимоги до осіб, що виявили бажання займатися адвокатською діяльністю в Іспанії, організаційні форми діяльності адвокатури в Іспанії, правовий статус і відповідальність адвокатів в Іспанії.

Ключові слова: адвокатура Іспанії, адвокат в Іспанії.

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

ORGANIZATION OF THE ACTIVITY OF THE ADVOCACY IN SPAIN

Summary

This article discusses the requirements for persons who wish to practice law in Spain, organizational forms of the bar in Spain, legal status and responsibilities of lawyers in Spain.

Key words: advocacy in Spain, attorney in Spain.