

Боголейко Алина Михайловна
РОЛЬ АДВОКАТУРЫ В СТАНОВЛЕНИИ
СОЦИАЛЬНОГО ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Доцент кафедры конституционного права юридического факультета
Белорусского государственного университета, кандидат юридических наук,
г. Минск, Республика Беларусь, alina.bogolejko@gmail.com

Одним из обязательных условий построения социального правового государства является функционирование адвокатуры – правового института, призванного оказывать в соответствии с Конституцией Республики Беларусь на профессиональной основе юридическую помощь в целях осуществления и защиты прав, свобод и интересов физических и юридических лиц, а также обеспечения доступа к правосудию.

Правовая реформа адвокатуры, проведенная в Беларуси в 2012 году, в целом была положительно оценена как международными экспертами, так и национальными практикующими юристами. Опыт Республики Беларусь по установлению адвокатской монополии на представление интересов клиентов в судах в настоящее время рассматривается и планируется ко внедрению в Российской Федерации, Украине, Казахстане, других странах постсоветского пространства.

Новый Закон Республики Беларусь от 30 декабря 2011 года № 334-З «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь» (далее – Закон об адвокатуре) отвечал требованиям того времени, был направлен на комплексное урегулирование общественных отношений в сфере оказания юридической помощи и организации деятельности адвокатского сообщества. С его принятием появилась возможность создания новых организационных форм адвокатской деятельности, существенно расширен перечень видов юридической помощи, которые вправе оказывать адвокаты.

Вместе с тем, практика применения Закона об адвокатуре в течение пяти лет свидетельствовала, что некоторые его нормы требуют совершенствования, что и было частично реализовано Законом Республики Беларусь от 11 июля 2017 года № 42-З «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь» (далее – Закон). Однако внесенных изменений и дополнений оказалось недостаточно, учитывая, что многие предложения по проекту Закона не были учтены, и существовавшие проблемы организации деятельности адвокатуры и осуществления адвокатской деятельности не устранены.

Согласно Конституции обеспечение прав и свобод граждан Республики Беларусь является высшей целью государства; государство

гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства; на государство возложена обязанность принимать все доступные ему меры для создания внутреннего и международного порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь, предусмотренных Конституцией. Приведенными конституционными положениями определяется обязанность государства осуществлять правовое регулирование, необходимое для полной реализации конституционных прав и свобод граждан и обеспечения своевременной и эффективной их защиты.

Право на юридическую помощь занимает важное место среди личных неотъемлемых прав каждого человека. В соответствии с Конституцией каждый имеет право на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод. Предусмотренное Конституцией Республики Беларусь данное право базируется на общепризнанных принципах международного права. Доступ к профессиональной правовой помощи и возможность иметь защитника гарантируется также международными документами, ратифицированными Республикой Беларусь, а также иными международными актами, относящимся к международным стандартам в области прав человека. В развитие указанных соглашений приняты соответствующие принципы и рекомендации, касающиеся в том числе порядка оказания правовой помощи и осуществления адвокатской деятельности.

Профессионально квалифицированную юридическую помощь призвана осуществлять адвокатура, причем адвокатская деятельность имеет публично-правовой характер. Вместе с тем, выполнению адвокатами публичных функций корреспондирует создание государством нормативно-правовых и организационных механизмов, которые позволяют обеспечить надлежащее и беспрепятственное осуществление адвокатской деятельности, направленной на реализацию конституционных положений, гарантирующих каждому право на юридическую помощь в целях осуществления и защиты прав и свобод. Так, запрещаются вмешательство в профессиональную деятельность адвоката, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом, а также требование от адвоката сообщения каких-либо сведений, составляющих адвокатскую тайну, либо требование таких сведений от стажеров и помощников адвоката.

Адвокат в своей деятельности независим и подчиняется только закону. Устанавливаются достаточно жесткие требования допуска к осуществлению адвокатской деятельности, которые служат цели обеспечения доступа к профессиональному оказанию юридической помощи лиц, не только имеющих высокий уровень подготовки и квалификации, необходимый для выполнения основных задач адвокатуры, но и с учетом публичной значимости статуса адвоката вызывающих доверие своим поведением и репутацией как в профессиональной деятельности, так и вне ее.

Следует отдельно обратить внимание на проблемы, с которыми сталкиваются адвокаты при осуществлении адвокатской деятельности. Важными являются нормы Закона о правах адвоката и гарантиях адвокатской деятельности. Однако практическая реализация указанных норм вызывает некоторые затруднения.

Так, несмотря на наличие обязанности государственных органов и иных организаций выдавать документы или их копии в ответ на *адвокатский запрос* о предоставлении сведений, Законом не предусмотрены сроки таких ответов, в отличие от ответов на запросы нотариусов. Принимая во внимание подход к разрешению указанного вопроса, в том числе в Российской Федерации, а также поскольку на данного рода правоотношения не распространяется действие Закона «Об обращениях граждан и юридических лиц», представляется обоснованным установить срок, в соответствии с которым уполномоченные государственные органы и иные организации обязаны выдавать запрашиваемые адвокатом документы и их копии.

Более того, в отличие от законодательства некоторых зарубежных государств, в Беларуси не закреплена ответственность должностных лиц за непредоставление адвокату документов или сведений. Вместе с тем, учитывая положения законодательства об административной ответственности, следует констатировать, что нотариусы, также обеспечивающие защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, обладают большей степенью гарантированности своей деятельности.

При этом, нельзя не отметить, что адвокаты на общих основаниях обладают правом доступа к информации, распространение которой ограничено по законодательству Республики Беларусь. Действующим законодательством не установлен порядок предоставления адвокату сведений, составляющих охраняемую законом тайну. Поскольку в нормах, закрепляющих порядок предоставления сведений, составляющих охраняемую законом тайну, адвокат как субъект, правомочный получать указанные сведения, отсутствует, компетентные органы отказыва-

ются предоставлять запрашиваемые адвокатом сведения, в связи с чем, адвокат не имеет возможности реализовать указанное право.

Первоначально проектом Закона было, например, предусмотрено внесение изменений в Закон «О здравоохранении» и закреплось право адвоката, выступающего в качестве представителя или защитника, запрашивать сведения о факте обращения пациента за медицинской помощью, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, то есть сведения, составляющие врачебную тайну. Однако впоследствии данное положение было исключено из проекта Закона.

Полагаем целесообразным и возможным внесение изменений также в иные законы, которые устанавливают режим правовой охраны информации, относящейся к регулируемым ими отношениям, и закрепить право адвоката на получение сведений, составляющих охраняемую законом тайну.

Информация, составляющая адвокатскую тайну, не может быть получена от адвоката, а также стажеров и помощников адвоката и использована в качестве доказательств в уголовном, гражданском, хозяйственном и административном процессах. К адвокатской тайне относятся сведения о вопросах, по которым клиент обратился за юридической помощью, суть консультаций, разъяснений, справок, полученных клиентом от адвоката, сведения о личной жизни клиента, информация, полученная от клиента, об обстоятельствах совершения преступления по уголовному делу, по которому адвокат осуществлял защиту прав, свобод и интересов клиента, а также сведения, составляющие коммерческую тайну клиента.

Вместе с тем, необходима корректировка норм Закона об адвокатуре в части *перечня сведений, относящихся к адвокатской тайне*, определения круга субъектов, обладающих правом доступа к адвокатской тайне или на которых распространяется обязанность хранить адвокатскую тайну, а также порядка разглашения сведений, составляющих предмет адвокатской тайны, и привлечения виновных лиц к ответственности. Представляется, что однозначно к адвокатской тайне следует относить сам факт обращения клиента к адвокату, а также, принимая во внимание подходы к определению адвокатской тайны в иных странах, правовой режим адвокатской тайны следует распространить на любую информацию и сведения, которые связаны с оказанием юридической помощи: на условия оказания юридической помощи (содержание договора и других документов, заключаемых между адвокатом (адвокатским бюро) и клиентом), сведения, полученные адвокатом из иных источников, а не от клиента, или от клиента, которому в соответствии с законо-

дательством было отказано в оказании юридической помощи, и т.д. Например, подобные положения закреплены в законодательстве Российской Федерации, Украины, Республики Казахстан.

Кроме того, в действующем Законе об адвокатуре по сравнению с ранее действовавшим Законом Республики Беларусь от 15 июня 1993 года «Об адвокатуре» ограничен круг лиц, требование сообщения сведений, составляющих адвокатскую тайну, от которых не допускается. Поскольку к таким субъектам в настоящее время не относятся должностные лица и технические работники органов адвокатского самоуправления и адвокатских образований, это фактически допускает возможность получения от них сведений, составляющих предмет адвокатской тайны, и использования таких сведений в качестве доказательств в уголовном, гражданском и административном процессах и тем самым влечет вмешательство государственных органов и иных организаций в профессиональную деятельность адвоката.

Мировая практика свидетельствует о том, что в подавляющем большинстве государств одним из основных принципов деятельности адвокатуры является принцип самоуправления. Адвокатское самоуправление, основанное на демократических началах, призвано способствовать поддержанию профессиональных стандартов осуществления адвокатской деятельности, независимости адвокатов при осуществлении этой деятельности, без которой невозможно надлежащее оказание ими юридической помощи в целях защиты прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц, а также представлять и защищать интересы адвокатов, обеспечивать качество оказываемой ими юридической помощи.

В международно-правовых актах подчеркивается, что для обеспечения защиты прав и основных свобод человека необходимо, чтобы все люди действительно имели доступ к юристам и юридическим услугам. Основные принципы, касающиеся роли юристов, закрепляют, наряду с равным доступом всех лиц к услугам юристов, гарантии в отношении выполнения юристами своих обязанностей, права юристов на свободу выражения мнения, убеждений и собраний, на создание и членство в самостоятельных профессиональных ассоциациях, представляющих их интересы, способствующих их непрерывному образованию и подготовке и защищающих их профессиональные интересы. В соответствии с Рекомендацией Совета Европы о свободе осуществления профессии адвоката ассоциации адвокатов должны быть самоуправляемыми организациями, независимыми от органов власти и общественности.

Таким образом, с внесением изменений Законом 2017 года в Бела-

руси получил свое отражение принцип самоуправления и самофинансирования в качестве самостоятельного принципа организации адвокатуры и адвокатской деятельности, что соответствует вышеназванным международным документам. Одновременно с этим Законом предусматривается усиление роли Белорусской республиканской коллегии адвокатов как органа, представляющего и защищающего интересы адвокатов во взаимоотношениях с государственными органами и иными организациями, координирующего деятельность территориальных коллегий адвокатов и осуществляющего меры, направленные на повышение доступности и качества оказания юридической помощи, определяющего порядок кадрового обеспечения территориальных коллегий адвокатов, осуществляющего мониторинг деятельности адвокатов.

Вместе с тем, несмотря на увеличение значения органов адвокатского самоуправления и расширение полномочий Белорусской республиканской коллегии адвокатов, следует отметить, что Министерством юстиции Республики Беларусь по-прежнему регулируются и определяются важнейшие вопросы адвокатской деятельности, в том числе вопросы, связанные с проведением и организацией квалификационных экзаменов, контролем за деятельностью адвокатов и повышением качества их работы, профессионализма и квалификации, рассмотрением жалоб в отношении адвокатов и ведением дисциплинарного производства и т.д.

Положения Закона направлены на совершенствование законодательного регулирования адвокатуры и адвокатской деятельности, в том числе в части порядка формирования и полномочий дисциплинарных комиссий Белорусской республиканской и территориальных коллегий адвокатов, порядка привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности. В частности, закреплён исчерпывающий перечень органов, которые вправе возбудить дисциплинарное производство в отношении адвоката, предусмотрено два вида решений дисциплинарных комиссий территориальных коллегий адвокатов по результатам рассмотрения дел о дисциплинарной ответственности адвокатов (о наложении дисциплинарного взыскания и о прекращении дисциплинарного производства), в новой редакции изложен порядок обжалования решений о привлечении к дисциплинарной ответственности. В целях установления единой практики привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности предусмотрено, что совет Белорусской республиканской коллегии адвокатов определяет порядок ведения дисциплинарного производства в отношении адвокатов, что позволит унифицировать процедуру дисциплинарного производства во всех территориальных коллегиях адвокатов.

Вместе с тем, с учетом положений Основных принципов ООН, касающихся роли юристов, вышеуказанного принципа самоуправления, представляется, что привлечение адвокатов к дисциплинарной ответственности должны осуществлять дисциплинарные комиссии коллегий адвокатов, а роль Министерства юстиции, как государственного регулятора в данной сфере, должна сводиться к установлению лицензионных требований и условий, предъявляемых к адвокатской деятельности как лицензируемому виду деятельности, и контролю за их соблюдением лицензиатами.

Таким образом, учитывая положительные изменения законодательства, регулирующего организацию адвокатуры и осуществление адвокатской деятельности, необходима дальнейшая работа по совершенствованию норм и требований, предъявляемых к адвокатам и порядку оказания юридической помощи, в частности:

- нуждается в детальной проработке в целом правовое регулирование адвокатского запроса (в части обоснования необходимости, содержания, адресатов, порядка направления и сроков ответа на него, процедуры привлечения к ответственности за нарушения порядка ответа на адвокатский запрос), а также с целью исключения коллизий и правовой неопределенности требуется внесение изменений в ряд законодательных актов, регулирующих вопросы порядка раскрытия коммерческой, налоговой, банковской, врачебной тайны и т.д.;

- необходимо изменить перечень сведений, составляющих адвокатскую тайну, и расширить круг субъектов, на которых распространяется обязанность хранить адвокатскую тайну, поскольку соблюдение адвокатской тайны является одним из принципов адвокатской профессии, организации адвокатуры и адвокатской деятельности;

- с целью повышения ответственности адвокатского сообщества и более полной реализации принципа самоуправления адвокатуры целесообразно перераспределить полномочия между Министерством юстиции Республики Беларусь и коллегиями адвокатов;

- предоставить Белорусской республиканской коллегии адвокатов право законодательной инициативы и право внесения предложений о проверке конституционности нормативных правовых актов в Конституционный Суд наравне с иными уполномоченными субъектами, предусмотренными статьей 116 Конституции Республики Беларусь.