

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА АДВОКАТУРЫ В УКРАИНЕ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ И ПРОЦЕССАХ ГЛОБАЛИЗАЦИИ

THE LEGAL NATURE OF ADVOCACY IN UKRAINE IN MODERN CONDITIONS AND GLOBALIZATION PROCESSES

Юлиана БАБИНА, студентка 1-го курса, факультета Право,
Государственный Университет Молдовы,
Аспирант кафедры Педагогики,
Государственный педагогический университет имени И. Крянгэ

Abstract: The main objective of this study is to study and analyze the issues of the legal status of a lawyer and advocacy in Ukraine in the context of globalization processes, since at the doctrinal level this problem has not been comprehensively studied, which is of genuine interest to the author (with Ukrainian roots). Like Ukrainian scientists, it is important for us to predict the vector of the development of the legal profession in Ukraine under the influence of a combination of factors and political and economic changes, especially under the decisive pressure of modern globalization, which is laying a new ideology. These surveys can be used in research, advocacy, rule-making, teaching activities.

Keywords: *advocate, advocacy, advocacy, globalization, legal globalization, the legal nature and functions of advocacy, the status of advocate, advocacy ethics, attorney's fees, Ukraine.*

Введение. Современный этап развития Украины ознаменован провозглашением ее независимости в 1991 году. Данный период начался на волне бурного развития сложных и противоречивых процессов глобализации, которые охватили мировое пространство, трансформируя все сферы общественного и государственного бытия. По мнению многих зарубежных ученых, *глобализация* стала едва ли не главным вызовом начала XXI века, и спровоцировала горячие дискуссии, несмотря на вызванные ею масштабные последствия. Фактически, *глобализация* стала сегодня мировым феноменом, выражающим тренд общественного развития. Вместе с тем, множественные процессы *глобализации* обусловили появление других неизведанных проблем, вопросов и задач. Но особенно чувствительными к глобализационным изменениям становятся инструменты, устанавливающие механизмы защиты субъективных прав – прав человека, подчеркивает Бирюкова А.

Адвокатура является квинтэссенцией системы защиты прав человека в государстве. Второй важный момент – *адвокатура* напрямую отражает

свое отношение к базовым общечеловеческим ценностям со следующими безоговорочными приоритетами – человеческая жизнь и здоровье, свобода и уважение, честь и достоинство. Потому значение и влияние *адвокатуры* на общее развитие цивилизации нельзя недооценивать. Адвокаты всегда играли, и будут играть особенную и важную роль во всем мире, пишет вышеупомянутый автор (и мы согласны с этим утверждением).

Методика исследования. Исследование основано на сравнительном анализе и включает в себя методологическую базу научных изысканий современных российских и украинских ученых, в особенности последних (диссертационных) исследований монографического характера А.М. Бирюковой [1-7] (Гегель Г.В.Ф., Иоффе О.С., Лукашук И.И., Богатырев В.В., Варфоломеева Т.В., Головань И.В., Яновская О.Г., Пацкан Н.В. и др.). Также в конце статьи автор косвенно коснулся темы современной адвокатуры в РМ.

Постановка задачи. *Адвокатура* была и остается необходимым обществу институтом, что на глобальном уровне преследует единственную цель, однако на уровне национальных государств характеризуется организационной и функциональной спецификой, обусловленной особенностями их правовых, экономических и социальных систем и исторически сложившихся традиций. Поэтому закономерно, что состояние *адвокатуры* в каждой стране зависит от состояния указанных факторов [1, с. 21]. Таким образом, мы ставим задачей изучить и объяснить значение *адвокатуры* в интернациональном контексте, с учетом актуальных процессов *глобализации* и др. важных факторов, существенно влияющих на успешное развитие Украины (в достаточно сложных экономико-политических условиях данного государства).

Научная новизна. В диссертационном исследовании украинского адвоката Бирюковой Алины Николаевны, мы впервые встречаем рассмотрение столь актуальной на сегодня проблемы в области юриспруденции и *адвокатуры*, которая касается не только граждан Украины, но и Молдовы, др. государств. Новизну также представляет модель трансформации правового статуса отечественной *адвокатуры* и *адвоката*, разработанная этим автором на основе наследия отечественной и зарубежной науки с учетом природы, проявлений и тенденций современных процессов *глобализации*. Термин *адвокатура* охарактеризован А. Бирюковой как коммуникативное явление, а *глобализация* – как феномен, присущий современному этапу общественного развития, с учетом множественных теоретических концепций. В работе указанного выше ученого предложен новый авторский подход к ключевым элементам понятийно-категориального аппарата исследуемой сферы и сформулированы авторские определения понятий «правовая гло-

бализация», «международные стандарты организации адвокатуры», «адвокатура», «адвокатская деятельность», «адвокатская этика» и др.

Результаты исследования и их обсуждение. Согласно цели необходимо было решить следующие задачи: выяснить сущность *правовой глобализации* и ее значение для развития *адвокатуры*; определить способы воздействия *глобализации* на отечественную *адвокатуру* в Украине; исследовать правовую природу *адвокатуры* в условиях *глобализации*; проанализировать международный опыт организации *адвокатуры*; выяснить содержание правового статуса адвоката и определить его специфику; охарактеризовать элементы правового статуса адвоката и определить пробелы их регулирования; выявить особенность юридической ответственности адвоката; оценить значение адвокатской этики в глобальном мире; проанализировать международные стандарты этики профессиональных отношений в адвокатской деятельности; исследовать национальную и международную практику формирования гонорарной политики адвоката и др. В результате анализа исследований Бирюковой А., определено, что в условиях *глобализации* достаточно остро встала проблема конкуренции между адвокатами, которая фокусирует внимание на возможности (этичности) рекламирования их деятельности.

Адвокатура в Украине в современных условиях глобализации занимает весомое место и играет главенствующую роль в осуществлении правосудия. Об этом свидетельствуют выводы и решения, выдвинутые «Schöpfer v. Switzerland» 20 мая 1998 г. [12].

Функциональность *адвокатуры* определяют социетальные условия (термин введен Келлером), в которых развивается этот институт, и к которым относится *глобализация*. В Украине это вполне очевидно. Первоначально привлекают внимание попытки государства проводить евро интеграционную правовую реформу, а именно: инициирование процессов, связанных с максимальной открытостью органов государственной власти, судебной и правоохранительной систем; активного участия граждан в осуществлении правосудия; реформирования систем МВД, пенитенциарной и судебной; признание полной независимости *адвокатуры* от государственного контроля. Отдельно стоит культурно-нравственная составляющая: несмотря на формирование современного украинца через призму революций и конфликтов геополитического характера, эта личность формируется, как личность свободная, патриотическая, социально активная и политически ответственная, с «обостренным» ощущением своих прав и свобод и внутренним ощущением социальной справедливости.

Следующий момент – это условия экономического характера: возрождение современной экономики, формирование новых экономических отно-

шений, возрождение «среднего класса» и, как результат, создание равных условий для всех участников рынка. И напоследок – это условия политического характера: желание олигархических кланов захватить контроль не только над государственным и экономическим секторами, но и активное вмешательство в жизнедеятельность гражданского общества; проявление в политике отдельных деятелей крайнего анархизма, с одной стороны, и этатизма (политика активного вмешательства государства во все сферы общественной и частной жизни), с другой, большой конфликтный потенциал между представителями гражданского общества и олигархии. Указанные выше условия являются важными факторами в процессе формирования функций *адвокатуры* и обуславливают не только ее функциональность, а, по большому счету, и [1, с.112] современное лицо украинской *адвокатуры* в целом.

В глобальном смысле *адвокатская этика* выступает универсальной системой координат, исторически сложившейся ценностями, идеалами, мировыми традициями адвокатуры в процессе согласованного развития общественной морали и ценностных ориентиров человечества. Это понятие находит свое выражение в определенных предписаниях и нормах. *Адвокатская этика* выступает специфическим регулятором профессиональной деятельности *адвоката* независимо от страны его происхождения, сферы или территории деятельности, национальных особенностей законодательного регулирования.

В аспекте отношений *адвоката* с клиентом в первую очередь раскрывается когнитивный аспект доверия, который характеризует эти отношения как таковые, основанные на убежденности в честности, порядочности, верности, ответственности и правдивости. Доверие выступает необходимым условием эффективной профессиональной деятельности *адвоката* и служит залогом ее успеха. В то же время на уровне нормативного регулирования доверие трансформируется и определяет содержательное наполнение основных в адвокатской деятельности принципов и институтов: конфиденциальность и адвокатская тайна, акцентируя внимание на их морально-этической природе.

Проявлением влияния *глобализации* на развитие *адвокатуры* и содержательную модификацию конфликта интересов в адвокатской деятельности является его управляемость как прогрессивная стратегия, которая, в отличие от избегания, предполагает управление конфликтом путем определения предпосылок в оказании правовой помощи в ситуации противоречий.

Исследуя различные аспекты настоящей проблемы, мы обязательно должны рассмотреть и влияние процессов глобализации на функции государства [1, с. 291-391]. Что же подразумевают под собой функции государ-

ства? Это основные направления деятельности государства, «[...] в которых выражается сущность и социальное назначение государства по решению стоящих перед ним задач», в развитии и динамике на том или ином историческом этапе своего развития. Функции государства имеют следующие признаки:

- 1) отражают устойчиво сложившуюся предметную деятельность государства и связи между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением;
- 3) направлены на решение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества;
- 4) наличие определенных форм реализации функций государства, связанных с применением особых, в том числе властно-принудительных, методов.

Понятие функций государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные (например, экономическая) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи); в зависимости от принципа разделения властей – на законодательные (правотворческие), исполнительные и судебные; в зависимости от значения – на основные (например, функция охраны общественного порядка) и неосновные.

Отдельные авторы обращают внимание на то, что деление функций (на внутренние и внешние) утратило в последнее время свою актуальность, и носит условный характер. Более продуктивно классифицировать функции в зависимости от сфер общественной жизни, на которые воздействует государство (экономика, политика, культура и экология). На функции государства оказывают влияние самые разнообразные факторы и процессы объективной действительности. Традиционно отмечалось значительное воздействие процессов информатизации, научно-технического прогресса, появление глобальных проблем и т.д.

В настоящее время повышенное внимание уделяется глобализации как новому этапу интеграции [1, с. 45] народов, обществ и государств. *Глобализация* самым непосредственным образом влияет на политику современных государств, а, следовательно, на содержание функций государства. В первую очередь, как уже отмечалось, происходит стирание границ между внутренними и внешними функциями. Основное число внутренних функций под влиянием интернационализации претерпевает серьезные изменения. Это воздействие касается, прежде всего, политической (всестороннее развитие институтов демократии и демократического управления обществом согласно международным стандартам), экономической (ин-

тернационализация рынков, материального производства), социальной функции (углубления международного разделения труда). Экологическая функция также находится под влиянием *глобализации*. С одной стороны, экологические проблемы не ограничиваются пределами одного государства, но с другой – особую роль в их решении должны играть промышленно развитые страны, на долю которых приходится значительные загрязнения окружающей среды. Внешние функции государства также претерпели существенное изменение под воздействием *глобализации*. Государства активно сотрудничают в вопросах поддержания мирового правопорядка, создания институтов обороны и коллективной безопасности. При этом, однако, сохраняется приоритетность национальных интересов государств (благополучие населения, эффективность законодательства, стабильность внутреннего развития).

Глобализация является сложно-структурированным и многообразным в своих проявлениях *феноменом*, характеризующим современное состояние общества с позиции растущей интенсификации взаимосвязи, взаимодействия и взаимозависимости государств, социальных систем, их элементов и институтов, что приводит к трансформации во всех сферах жизнедеятельности социума (экономической, политической, правовой, культурной и других), вызывая системный процесс их интернационализации.

Для Украины правовая *глобализация* состоит из:

- 1) составляющей общего процесса общественных преобразований, обусловленных факторами исторического, политического, экономического, социокультурного характера, способствуя и сопровождая трансформацию общества, качественные изменения в нем;
- 2) проявления неоднородности и противоречивости динамики социальных процессов в государстве и ее политики в международном пространстве;
- 3) объективного процесса, выступающего катализатором для развития национальной правовой системы;
- 4) характеристики взаимосвязи [1, с. 401] и взаимодействия национального и международного права;
- 5) детерминанты формирования качественного и сбалансированного национального законодательства как необходимого условия устойчивого общественного развития.

Выводы. *Адвокатура* – самостоятельный правовой институт гражданского общества, призванный обеспечить оказание на профессиональной основе квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и законных интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Как элемент системы правосудия, вместе с судом и прокуратурой, *адвокатура* зависит от состояния развитости и стабильности общества и государства. Поэтому, фрагментарно глобализированный тип отечественной правовой системы, связанный с переходным состоянием украинского общества и государства, определяет транзитное состояние отечественной *адвокатуры*, которая «отражает» все недостатки переходного этапа общественного развития и развивается путем наиболее распространенных способов, вызванных *глобализацией*, которыми является унификация и стандартизация. *Адвокатура* в условиях *глобализации* предстает не просто как независимая правозащитная организация или устойчивый профессиональный центр, сообщество, объединенное общими ценностями, интересами и нормами поведения. В широком смысле *адвокатура* – это также уникальный коммуникативный феномен.

При определении *функций адвокатуры* необходимо учитывать не только вектор ее воздействия, но и симбиоз двух исходных положений: *статуса адвокатуры* и объектов ее влияния. Поэтому *функции адвокатуры* целесообразно рассматривать:

- 1) на макроуровне, когда *адвокатура* выступает как институт гражданского общества, объектом воздействия которого является государство и общество. К институциональным функциям следует отнести правозащитную, контрольно-наблюдательную, коммуникационно-информационную, просветительскую;
- 2) на мезо уровне (*адвокатура* выступает как корпорация, объектом воздействия которой есть *адвокаты*). К корпоративным функциям следует отнести самоуправляемую, кадровую, представительскую, корпоративной защиты, лоббистскую;
- 3) на микроуровне (*адвокатура* как профессия, объектом воздействия которой являются физические и юридические лица). Систему «профессиональных» функций [1, с. 403] составляют: защита, представительство и юридический консалтинг.

Вопросы формирования гонорарной политики в адвокатской деятельности в глобальном пространстве отмечаются ярким региональным характером, детерминированным национальными особенностями, традициями, социокультурными и экономическими условиями функционирования *адвокатуры* в каждом государстве. В подходах регулирования гонорарной политики Украинская модель является либеральной, исповедуя договорные основы определения гонорара, размер которого должен соответствовать критерию разумности. Важным аспектом рассмотренной проблемы, раскрытым украинскими авторами, является и обеспечение доверительных отношений между адвокатом и клиентом как основополагающий принцип *адвокатской этики*.

Организация *адвокатуры* в разных государствах обусловлена в целом совокупностью таких факторов, как государственный, административно-территориальный фактор и фактор судоустройства. Также исторически ощущаются традиции определенного сообщества / территории, в системной связи со специализацией, которая является мировой тенденцией развития всех «срезов» *адвокатуры*, формируя оптимальную при определенных условиях модель этого правозащитного института правовой системы [2; 10; 16].

Что же касается, ситуации в РМ, отметим, что *Институт адвокатуры* Республики Молдова осуществляет свои полномочия в рамках и под гарантией положений Конституции, Закона об адвокатуре, устава адвокатской профессии, международных соглашений, к которым присоединилась Республика Молдова, приняв общепризнанные принципы и нормы международного права [13; 14; 16].

Союз адвокатов, цель и миссия которого заключаются в обеспечении права на защиту прав, основных свобод и законных интересов граждан, будучи единственным органом адвокатского самоуправления, «забил тревогу» и выступил в с посланием следующего содержания[13], «чтобы обратить внимание государственных учреждений на многочисленные случаи нарушения прав и законных интересов человека и/или клиентов, многие из которых начинают принимать системный характер».

Библиография:

1. Бірюкова Аліна. Правовий статус адвоката і адвокатури: вітчизняна модель у контексті процесів глобалізації. Дисс. на здоб. Звання докт. юр. наук. Київський національний університет імені Тараса Шевченка, Міністерство освіти і науки України. – Київ. – 2019. – 508 с.
2. Бірюкова Аліна. Адвокатура України в умовах глобалізації: монографія. Київ: Алерта, 2018. 424 с.
3. Бірюкова Аліна. Монополія адвокатури як прояв впливу глобалізації. Прикарпатський юридичний вісник. 2015. №3. Том 3. С. 80-84.
4. Бірюкова Аліна. Забезпечення довірчих відносин між адвокатом і клієнтом як основоположний принцип адвокатської етики. Роль права та закону в громадянському суспільстві: матеріали міжнародної науково-практичної конференції (м. Київ, 9–10 лютого 2018 р.). К: Центр правових наукових досліджень, 2018. С. 80–83.
5. Бірюкова Аліна. Незалежність адвоката у вимірі міжнародних стандартів адвокатської професії. Науковий вісник Херсонського державного університету. Серія «Юридичні науки». 2016. Випуск 6-2. Т. 2.

- С. 112-117.
6. Бірюкова Аліна. Іноземний досвід організації адвокатури: аналіз особливостей та оцінка перспектив його застосування в Україні. Часопис Академії адвокатури України. 2016. № 4. URL: <http://nbuv.gov.ua/ejournals/ChaaU/2016-4/16bamnds.pdf>63.
 7. Бірюкова Аліна. Міжнародні стандарти правового статусу адвокатури і адвоката як орієнтир для розвитку законодавчої моделі України. Вісник Академії адвокатури України. 2017. № 2. Том 14. С. 89–97.
 8. Гегель Фридрих. Філософія права. Введення. Москва: Мысль, 1990. 146 с.
 9. Иоффе О. С. Избранные труды по гражданскому праву. Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права». – М.: Статут, 2000. – 777 с. // http://civil.consultant.ru/elib/books/3/page_11.html#9 (дата обращения: 07.02.2014).
 10. Лукашук Игорь. Глобализация, государство, право, XXI век. М.: Изд. СПАРК, 2000, 161 с.
 11. Лукашук Игорь. Международное право. Общая часть: учеб. для студентов юрид. фак. и вузов / И.И. Лукашук; Рос. акад. наук, Ин-т. государства и права, Академ. правовой ун-т. — Изд. 3-е, перераб. и доп. — М.: Волтерс Клувер, 2005. — 432 с.
 12. Judgment in the case of Schöpfer v. Switzerland. 20 May 1998. URL: <http://hudoc.echr.coe.int/app/conversion/pdf/?library=ECHR&id=00158167&filename=001-58167.pdf> (дата обращения: 01.11.2018).
 13. Союз адвокатов Республики Молдова бьет тревогу: нарушения прав человека принимают системный характер. Электронный ресурс: <http://uam.md/index.php?pag=news&id=875&rid=1112&l=ro>. (дата обращения: 16.09.2019).
 14. Strategia Uniunii Avocaților din Moldova 2016-2020 http://uam.md/media/files/files/strategia_ua_2016-2020_modificari_site_8360004_1828404.pdf (дата обращения: 21.09.2019).
 15. Scrisoarea. http://uam.md/media/files/files/scrisoarea__instituti__ii_rou_3285112.pdf. (дата обращения: 21.09.2019).
 16. Закон Республики Молдова «Об адвокатуре». <http://www.eurasian-advocacy.ru/respublika-moldova/613-zakon-respubliki-moldova-ob-advokature>. (дата обращения: 21.09.2019).
 17. Профессиональная этика адвоката. https://studme.org/56726/pravo/professionalnaya_etika_advokata. (дата обращения: 21.09.2019).